

În conformitate cu prevederile art. 14 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor, cu modificările și completările ulterioare, Consiliul adoptă următoarea:

DECIZIE

Nr....

Data:...

... **contestația** nr.... (dosar nr....), **înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor** sub nr...., formulată de... S.R.L. în calitate de lider al..., cu sediul în..... nr..... bloc....., ap...., sector..., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare, reprezentată legal... administrator..., împotriva rezultatului procedurii, comunicat... adresa nr....., emis de către autoritatea contractantă, cu sediul în..... nr...., sector..., în cadrul procedurii simplificate organizată în vederea atribuirii contractului, având ca obiect: „...”, cod..., s-a solicitat:

1. anularea refuzului autorității contractante de acordare a accesului neîngrădit la dosarul achiziției și acordarea accesului său neîngrădit la dosarul achiziției la sediul CNSC, inclusiv la oferta declarată câștigătoare și la răspunsurile oferite la solicitările de clarificări... art.... din Legea nr. 101/2016;

2. anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., a raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor de evaluare anterioare și subsecvente în ceea ce privește declararea ofertei... -..... ca fiind conformă și admisibilă;

3. obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de evaluare și la reevaluarea ofertei declarate câștigătoare cu respectarea cerințelor legale, cu aplicarea principiilor prevăzute de Legea nr. 98/2016 și a motivelor care conduc la respingerea ofertei... -..... ca fiind neconformă și inacceptabilă.

... adresa nr....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr..... S.R.L. în calitate de lider al..., cu sediul în..... nr...., scara..., etaj..., ap...., sector..., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare... reprezentată... administrator..., a formulat cerere de intervenție voluntară principală, solicitând:

1. admiterea în principiu a prezentei cereri de intervenție voluntară principală;

2. respingerea contestației formulate de... ca nefondată;

3. menținerea ca legale și temeinice a comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., a raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor de evaluare emise de autoritatea contractantă;

4. continuarea procedurii de atribuire... semnarea contractului cu ofertantul declarat câștigător -... .. S.R.L. -....

... **contestația** nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr.... (dosar nr....), formulată de... .. S.R.L. în calitate de lider al..., cu sediul în..... nr..... bloc....., ap...., sector..., înmatriculată la... cu nr...., având cod unic de înregistrare RO..., reprezentată legal... administrator..., împotriva rezultatului procedurii, comunicat... adresa nr....., emis de către autoritatea contractantă, cu sediul în..... nr...., sector..., în cadrul aceleiași proceduri, s-a solicitat:

1. anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., a raportului procedurii nr...., a proceselor verbale de evaluare intermediară și a tuturor actelor anterioare și subsecvente în ceea ce privește declararea ofertei „...&... S.R.L. -....” ca fiind conformă și admisibilă;

2. obligarea autorității contractante la reluarea procedurii de evaluare, cu respectarea cerințelor legale și ale documentației de atribuire, și la reevaluarea ofertei „...&... S.R.L. -....” cu luarea în considerare a motivelor pentru care această ofertă este neconformă și inacceptabilă.

... prevederilor art. 17 alin. (2) din Legea nr. 101/2016, contestațiile care fac obiectul dosarelor nr...., și nr.... au fost conexe pentru a se pronunța o soluție unitară deoarece acestea sunt formulate în cadrul aceleiași proceduri de atribuire.

În luarea deciziei, **CONSILIUL**, legal investit, a avut în vedere următoarele:

I. Scurtă prezentare a situației de fapt.

Contestatorul precizează că... actele contestate în prezenta cauză, autoritatea contractantă i-a comunicat faptul că oferta sa a fost declarată admisibilă și conformă, însă necâștigătoare, în detrimentul său fiind declarată câștigătoare oferta....

Precizează că a formulat cerere de studiu a dosarului achiziției în temeiul art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, mai ales în condițiile în care... Raportul procedurii s-a reținut că niciuna din ofertele participante nu este confidențială. Cu ocazia sesiunii de studiu însă, reprezentanții autorității contractante nu i-au acordat accesul la conținutul ofertei câștigătoare, astfel cum reiese din Procesul verbal nr.....

Chiar și în condițiile în care a fost încălcat dreptul său de acces la dosarul achiziției reglementat de art. 217 din Legea nr. 98/2016, în cele ce urmează va argumenta și dovedi existența unor motive evidente de

nelegalitate și netemeinicie care afectează evaluarea ofertei... și care impuneau respingerea acestei oferte ca fiind neconformă și inadmisibilă.

Totodată, solicită acordarea accesului neîngrădit la dosarul achiziției în temeiul art.... din Legea nr. 101/2016.

II. Acordarea accesului neîngrădit la dosarul achiziției și la oferta declarată câștigătoare.

Astfel cum a menționat anterior, precizează că a uzitat de dreptul reglementat de art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016 și a formulat cerere de consultare a dosarului achiziției la sediul autorității contractante, ținând cont și de mențiunile exprese din Cap..... al Raportului procedurii... cărora „Ofertanții nu au declarat nicio informație din ofertele prezentate ca fiind confidențială/clasificată/protejată de un drept de proprietate intelectuală”.

Cu această ocazie, susține că autoritatea contractantă a restricționat accesul său la oferta..., astfel cum reiese din procesul verbal întocmit cu ocazia studiului, fiind invocat faptul că „acestea includ părți din ofertele tehnice, financiare sau detalii din cadrul documentelor justificative”.

Având în vedere lipsa oricăror DOVEZI privind caracterul confidențial al ofertei..., solicită acordarea accesului neîngrădit la dosarul achiziției, inclusiv la oferta..., în temeiul art.... din Legea nr. 101/2016, dat fiind că dreptul său a fost cenzurat în mod nelegal de autoritatea contractantă.

Menționează că acordarea accesului său este necesară pentru respectarea dreptului la o cale de atac efectivă, în condițiile în care societatea sa nu a putut aprecia întru-totul asupra modalității de evaluare a ofertei declarate câștigătoare.

În atare situație, în urma consultării dosarului la Consiliu, societatea sa va avea deschisă calea formulării unei noi contestații... raportare la informațiile care au fost apreciate în mod nelegal ca fiind confidențiale... celor reținute de CJUE în cauza C-54/21...

III. Motivele de netemeinicie și nelegalitate care afectează evaluarea ofertei....

Deși accesul său la conținutul ofertei declarate câștigătoare a fost restrâns în mod nelegal, societatea sa a avut posibilitatea consultării documentelor suport DUAE depuse de..., care, în opinia sa au relevat deficiențe grave ale ofertantului în ceea ce privește îndeplinirea cerințelor minime prevăzute de documentația de atribuire.

În continuare va prezenta și va argumenta motivele pentru care oferta... nu a îndeplinit cerințele minime impuse... documentația de atribuire. Pe de o parte, aceste împrejurări atrag necesitatea respingerii ofertei... ca neconformă și inacceptabilă în temeiul art. 215 alin. (4) și (5) din Legea nr. 98/2016.

Pe de altă parte, dat fiind că îndeplinirea acestor cerințe a făcut obiectul întrebărilor/răspunsurilor din DUAE, rezultă că ofertantul declarat câștigător a completat în mod nereal această declarație, cu consecința respingerii ofertei ca inacceptabilă în temeiul art. 137 alin. (2) lit. b) din

HG nr. 395/2016, dar și excluderea ofertantului în temeiul art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016.

.... Cerința privind experiența similară de proiectare și execuție nu a fost îndeplinită de....

... Fișei de date a achiziției, cerința privind experiența similară presupune prezentarea:

„Lista principalelor contracte de lucrări (proiectare și execuție) în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 5 ani, (raportați la data limită de depunere a ofertei stabilită inițial... anunțul de participare) cu indicarea valorilor fără TVA, a ponderilor care aparțin ofertantului, a datelor și a beneficiarilor publici sau privați, însoțită de certificări/documente constatatoare sau echivalent. Ofertanții trebuie să facă dovada că, în ultimii 5 ani calculați până la data limită stabilită pentru depunerea ofertelor au fost executate și duse la bun sfârșit, în conformitate cu normele profesionale în domeniu, lucrări similare celor aferente obiectului contractului.

... lucrări similare obiectului contractului, se înțelege proiectarea și execuția de lucrări de construcții / reabilitare / modernizare parcuri, care să includă lucrări de amenajare spații verzi sau peisagistică, irigații, echipamente de joacă, elemente smart, iluminat exterior, lucrări de amenajare alei pietonale sau pistă de biciclete, terenuri de sport în valoare de cel puțin... fără TVA”.

De asemenea... răspunsul consolidat la clarificări, autoritatea contractantă a menționat:

„... lucrări similare obiectului contractului, se înțelege proiectarea și execuția de lucrări de construcții / reabilitare / modernizare parcuri, care să includă;

- lucrări de amenajare alei pietonale sau pistă de biciclete și una dintre următoarele:
 - lucrări de amenajare spații verzi și irigații sau peisagistică și irigații;
 - locuri de joacă sau terenuri de sport;
 - elemente smart sau iluminat exterior
- în valoare de cel puțin... fără TVA

Ofertanții trebuie să prezinte referințe pentru fiecare din cele 2 componente (proiectare și execuție).

Contractele prezentate pot avea ca obiect:

Proiectare și execuție lucrări”.

Pentru îndeplinirea acestei cerințe, arată că ofertantul declarat câștigător a menționat în DUA 2 contracte, pe care le-a documentat ulterior... Răspunsul nr.... la solicitarea de clarificări care a vizat depunerea documentelor suport DUA:

- Contractul nr.... documentat de asociatul... și
- Contractul din data de... documentat de asociatul.....

În opinia sa niciuna din experiențele similare reflectate de aceste două contracte nu a fost dovedită în mod legal de ofertantul declarat câștigător, astfel cum va argumenta în cele ce urmează.

....1. În ceea ce privește Contractul nr.... documentat de asociatul..., acesta nu îndeplinește cerința Fișei de date referitoare la caracterul experienței similare, care a fost solicitată pentru PROIECTARE SI EXECUȚIE, nu doar pentru componenta de execuție... celor citate anterior de societatea sa.

Deși, contractul documentat de acest asociat a vizat, într-adevăr, și proiectarea lucrărilor, serviciile de proiectare au fost prestate exclusiv de asociatul... din respectivul contract, astfel cum reiese în mod expres din Ordinul de începere a lucrărilor nr....:

„1. Societatea care execută ordinul:....

2.... beneficiară: ORAȘ...

3. Autorizație de construire nr.... din..., eliberată de...

4. Proiect nr.... întocmit de...:

()”.

Ca atare..., asociatul din prezenta procedură care a documentat acest contract cu titlu de experiență similară, nu a prestat servicii de proiectare și nu poate invoca o experiență similară de proiectare și execuție în conformitate cu cerințele Fișei de date.

În concluzie, susține că serviciile de proiectare desfășurate de..., motiv pentru care, acest operator economic nu poate declara componenta de proiectare cu titlu de experiență similară, ceea ce, încalcă prevederile documentației de atribuire.

Reiterează că acest viciu nu este doar de natură a atrage neconformitatea ofertei pentru încălcarea unei cerințe minime a documentației de atribuire, ci, atrage și respingerea ofertei pentru declararea unor informații false în DUAЕ.

....2. În ceea ce privește contractul din data de... documentat de asociatul....., acesta este un contract de subcontractare/subantrepriză, astfel cum reiese din denumirea acestuia.

În respectivul contract..... (asociatul din prezenta procedură) a avut calitatea de subcontractant... a avut calitatea de... (... denumirii din contractul tradus) și... ... a deținut calitatea de Beneficiar... (Administrație... denumirii din contractul tradus).

În prealabil, apreciază că autoritatea contractantă a trecut în mod nepermis peste o serie de discrepanțe evidente între documentele originale și cele traduse, mai ales în condițiile în care experiența este documentată de o firmă cu sediul în..., fiind de notorietate faptul că astfel de informații trebuie analizate cu o atenție sporită pentru a evita posibilele fraude.

Cu titlu de exemplu, arată că în varianta în limba turcă a contractului din data de..., la... „2/32” a contractului, respectiv... 56 a fișierului pdf. Raspuns solicitare documente suport DUAЕ.pdf este menționat... ..

(...)

Însă în traducerea acestui document(... a fișierului pdf. Raspuns solicitare documente suport DUAЕ.pdf) lipsește întreaga fraza citată anterior în limba turcă cu referire la..., de la aceeași... „2/32”.

De asemenea, anexa la „confirmarea” aparent emisă de... este ilizibilă (... 68 a fișierului pdf. Raspuns solicitare documente suport DUAE.pdf) în varianta din limba turcă, iar în varianta din limba română apar cuvinte și cifre care efectiv nu pot fi deduse din varianta originală.

Revenind la caracterul neîntemeiat al experienței similare dovedite... acest contract, menționează prevederile Fișei de date impun:

„....”

Cu alte cuvinte, arată că ofertanții aveau obligația prezentării unor CERTIFICĂRI asumate/semnate de... respectivelor servicii/lucrări, CERTIFICĂRI care să acopere toate detaliile și informațiile prevăzute la lit. a-g.

De asemenea, arată că contractul depus de ofertantul câștigător este unul de subcontractare, fiind aplicabile inclusiv prevederile art. 14 alin. (3) lit. b) din... nr.... privind certificarea lucrărilor de către....

În opinia sa documentele aferente acestui contract NU îndeplinesc rigorile prevăzute în mod expres... documentația de atribuire.

Astfel, semnătura/certificarea beneficiarului... (astfel cum se solicită... Fișa de date și... nr....) lipsește de pe toate documentele relevante depuse de ofertant, respectiv de pe cele care ar putea să ateste obiectul prestațiilor/lucrărilor..., contravaloarea, perioada prestării/ execuției, locul execuției, precizarea conformității și ducerii la bun sfârșit și partea din contract realizată, în conformitate cu cerința expresă din Fișa de date citată anterior.

Unicul document care, aparent, poartă certificarea/semnătura beneficiarului... este reprezentat de o „confirmare”... care se menționează „Confirmăm... prezenta că lucrările de amenajare a teritoriului enumerate în devizul atașat au fost efectuate și finalizate în întregime... contractului încheiat cu.... Anexa 01: deviz (... 14-15... lucrări de amenajare, 4 pagini)”(... 66 originalul în engleza, respectiv 71 traducerea din fișierului pdf. Raspuns solicitare documente suport DUAE.pdf).

În primul rând, documentul este semnat de numitul..., „....”.... nu poate fi decât un angajat al Beneficiarului... și nu reiese din niciun alt document faptul că acesta ar fi reprezentantul legal al Beneficiarului... și că ar avea calitatea de a certifica cele declarate.

În al doilea rând, chiar dacă ar aprecia că acest document ar proveni de la..., nici „confirmarea” și nici anexa la aceasta... mai multe din cerințele exprese ale Fișei de date, nu menționează intervalul realizării serviciilor/lucrărilor, nu menționează locul execuției lucrărilor/prestării serviciilor și nu menționează dacă serviciile/lucrările au fost executate în conformitate cu normele profesionale din domeniu.

În al treilea rând, documentul în engleză de la... 66 care în opinia ofertantului este o certificare/confirmare/recomandare din partea Beneficiarului... beneficiarului... ... afișează ca și anexe în cuprinsul textului: 3 pages(3 pagini). (.....).

Ca atare, susține că se află din nou în fața unui potențial fals al documentelor întrucât traducerea nu este conformă cu documentul tradus din engleză.

Reiterează faptul că aceste informații expres solicitate... Fișa de date (la lit. a-g citate anterior) se impuneau a fi CERTIFICATE de..., precum și faptul că această „confirmare” reprezintă singurul document care poartă, aparent, semnătura Beneficiarului..., dar care nu acoperă elementele menționate anterior, prevăzute expres... documentația de atribuire.

De asemenea, certificările referitoare la obiect și la valoarea serviciilor/lucrărilor nu au fost asumate nici măcar de... care a semnat „...”, fiind vorba despre anexe ale documentului care nu poartă vreo semnătură de la....

... urmare, în afara „confirmării” analizate anterior, niciun alt document furnizat de ofertantul declarat câștigător nu poartă semnătura Beneficiarului...: Contractul de subantrepriză nu este semnat de... și Certificatul de finalizare a lucrărilor nu este semnat de..., ambele fiind semnate doar de Subcontractant și Antreprenorul... și nu există niciun document de recepție între... și Contractantul... care să ateste că lucrările au fost duse la bun sfârșit.

În concluzie, consideră că nici acest contract nu putea fi avut în vedere pentru dovedirea experienței similare, în condițiile în care nu există certificări din partea Beneficiarului... cu privire la multe din informațiile solicitate expres... documentația de atribuire, nu există dovezi că informațiile din „confirmare” au provenit de la..., iar anexa la „confirmare” nu este asumată de nicio persoană.

Totodată, consideră că acest viciu nu este doar de natură a atrage neconformitatea ofertei pentru încălcarea unei cerințe minime a documentației de atribuire, ci atrage și respingerea ofertei pentru declararea unor informații false în DUAЕ... art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016.

... prezentate de... sunt neconforme... raportare la cerințele documentației de atribuire.

În continuare contestatorul redă cerința din fișa de date arătând că o cerință similară a fost prevăzută și pentru certificatul privind sistemul de... al mediului din seria....

....1.... de subcontractare din..... a subcontractat către ... S.R.L. - „Lucrări de instalații electrice aferente contractului „Servicii de Proiectare și execuție lucrări - amenajare... Sector.....”.

Cu toate acestea, deși... a completat DUAЕ în sensul că deține toate certificările necesare, certificatele depuse de acesta nu confirmă implementarea unui sistem de... al calității... obiectului contractului.

Astfel, ... S.R.L. a documentat Certificatul... emis de... care acoperă strict:

...: COMERȚ CU RIDICATA AL AFARATELOR ELECTRICE DE UZ GOSPODĂRESC, AL APARATELOR DE RADIO ȘI TELEVIZOARE

... 4 759: COMERȚ CU AMĂNUNTUL AL MOBILEI, AL ARTICOLELOR DE ILUMINAȚIE ȘI AL ARTICOLELOR... N.C.A.. ÎN MAGAZINE SPECIALIZATE.

De asemenea, arată că a fost depus Certificatul... care acoperă strict:

...

(codul CAEN... vizează comerțul cu ridicata al mobilei, iar codul CAEN... vizează depozitarea).

Ca atare, niciunul din aceste certificate nu face dovada implementării unor sisteme de... al calității/mediului cu privire la lucrările care vor fi efectiv executate de subcontractant („pentru obiectul contractului”... cerinței), lucrări care vizează execuția de instalații electrice, iar nu comerțul cu aparate electrice de uz gospodăresc, mobilă sau depozitare.

În opinia sa această neconformitate nu vizează doar cerința minimă reglementată de documentația de atribuire, ci și caracterul nereal al informațiilor completate în DUAE de acest subcontractant.

....2. Pentru... situația este și mai gravă - acest subcontractant nu a depus niciun certificat pentru standardele... și..., ci o „Notificare” din data de... care se arată că operatorul economic se află în curs de certificare încă din data de... dar nu a obținut vreo certificare și nu există aceasta certitudine că o va obține în urma auditului.

Mai mult decât atât, arată că documentul „Notificare” din data de... confirmă... data înscrisă în acesta și anume..., ca ofertantul a declarat fals în DUAE în sensul că nu deține aceste certificări pe care nu le deținea nici la data completării declarației(DUAE), nici la data depunerii documentelor suport în susținerea declarației, fiind aplicabilă și sancțiunea prevăzută de art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016, întrucât... documentului „Notificare” din data de..., se menționează explicit că, începând cu data... se afla în curs de certificare.

.... Acordul de asociere al... nu cuprinde activitatea de asistență tehnică și activitatea de verificare tehnică a proiectului.

....1.... documentației de atribuire, obiectul prezentului contract cuprinde proiectare, execuție, dar și Asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor - o activitate distinctă de cea de proiectare, cotată distinct din punct de vedere valoric.

Cu toate acestea, Acordul de asociere depus de ofertantul declarat câștigător nu tratează în niciun mod această activitate.

Mai mult decât atât, activitatea de proiectare a fost subcontractată total către... & Acordul de subcontractare din..., însă nici în acest document nu se face referire la Asistența tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor, ci doar la „Proiectare (Elaborare documentații tehnico-economice) aferente contractului”.

Ca atare, consideră că activitatea de Asistență tehnică nu a fost alocată de... niciunui asociat/subcontractant, ceea ce reprezintă o carență evidentă a ofertei, lipsind practic asumarea pentru o etapă crucială, absolut necesară din punct de vedere tehnic și legal și prevăzută expres de documentația de atribuire.

....2.... cerinței de la pag. 7 din Caietul de sarcini, ofertantul are obligația asigurării „Verificarea tehnică realizată de către verficatori tehnici atestați independenți de structura organizatorică a ofertantului”.

Or, niciunul dintre asociați nu ar putea realiza această activitate (... cerinței referitoare la independență) și ea nu face obiectul vreunui acord de subcontractare, astfel încât lipsește ofertarea și asumarea acestei activități prevăzută expres de documentația de atribuire.

În concluzie, consideră că oferta declarată câștigătoare este afectată de lipsuri evidente, în legătură cu cerințe minime (criterii de calificare și selecție) impuse... documentația de atribuire, iar declarațiile din DUAE referitoare la respectarea tuturor acestor cerințe sunt nereale, impunându-se obligarea autorității contractante la reevaluarea și respingerea acestei oferte.

Reiterează solicitarea de consultare a dosarului achiziției, inclusiv a ofertei declarate câștigătoare, în temeiul art.... din Legea nr. 101/2016 și își rezervă dreptul de a formula o nouă contestație, dat fiind cenzurarea nelegală a dreptului său de acces de către autoritatea contractantă.

Pentru toate aceste motive, solicită admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

Conținutul integral al contestației poate fi consultat de către părțile cauzei, fiind disponibil pentru acces public... accesarea fișierului [... /...1...] contestatie.pdf.p7s, din anexă anunț de participare publicat în SEAP.

În drept: Legea nr.101/2016, Legea nr. 98/2016, HG nr.395/2016.

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr.... autoritatea contractantă transmite punctul său de vedere cu privire la contestație solicitând respingerea contestației ca fiind neîntemeiată.

1. Preliminar autoritatea contractantă face o scurtă prezentare a derulării procedurii de atribuire.

Autoritatea contractantă precizează că în data de..., contestatorul a solicitat acces la dosarul achiziției... adresa nr....., înregistrată în evidențele DUPSPM S1 sub nr..... Susține că a invitat contestatorul la sediul său în data de... adresa nr....., pentru a-i oferi acces la dosarul achiziției. În urma vizitei la sediu a fost încheiat procesul verbal nr.... în care s-a consemnat documentele ce au fost puse la dispoziție (... de evaluare garanții de participare, DUAE ofertant, documente de calificare... de evaluare propuneri tehnice... de evaluare propuneri financiare... documente suport DUAE) și documentele ce nu au putut fi înaintate deoarece au fost declarate confidentiale (Propuneri tehnice în integralitatea lor, Propuneri financiare în integralitatea lor, Răspunsuri la solicitările de clarificări).

Astfel, consideră neîntemeiată susținerea contestatorului potrivit căreia „autoritatea contractanta a restricționat accesul acesteia la oferta operatorului economic declarat câștigător, respectiv... .. S.R.L. (Lider) și....”.

Având în vedere că contestatorul a avut aceeași conduită în cadrul procedurii, declarând confidențiale propunerea tehnică, propunerea financiară, acordurile cu furnizorii de materiale, corespondența cu autoritatea contractantă din procesul de evaluare, autoritatea apreciază că tratamentul egal presupune aplicarea aceluiași tratament tuturor ofertanților, or, în măsura în care aceștia pretind respectarea confidențialității ofertelor lor, nu există niciun motiv pentru care ofertantele contracandidate nu ar beneficia de același tratament.

Având în vedere cele menționate mai sus, consideră că până în prezent comisia de evaluare în mod legal și corect a evaluat toate ofertele depuse, fără a crea vreo situație de discriminare, tratând în același fel toți operatorii economici, necreând nici un avantaj pentru niciunul.

2. Autoritatea contractantă precizează că... fișa de date a achiziției, a solicitat: „III.....a) Capacitatea tehnică și/sau profesionala: Pentru contractele de achiziție de lucrări: executarea de lucrări de tipul specificat. Modalitatea de îndeplinire: Experiența similară pentru execuție lucrări Lista principalelor contracte de lucrări (proiectare și execuție) în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 5 ani, (raportați la data limită de depunere a ofertei stabilită inițial... anunțul de participare) cu indicarea valorilor fără TVA, a ponderilor care aparțin ofertantului, a datelor și a beneficiarilor publici sau privați, însoțită de certificări/ documente constatatoare sau echivalent. Ofertanții trebuie să facă dovada că, în ultimii 5 ani calculați până la data limită stabilită pentru depunerea ofertelor au fost executate și duse la bun sfârșit, în conformitate cu normele profesionale în domeniu, lucrări similare celor aferente obiectului contractului.... lucrări similare obiectului contractului, se înțelege proiectarea și execuția de lucrări de construcții/reabilitare/modernizare parcuri, care să includă lucrări de amenajare spații verzi sau peisagistică, irigații, echipamente de joacă, elemente smart, iluminat exterior, lucrări de amenajare alei pietonale sau pistă de biciclete, terenuri de sport în valoare de cel puțin... fără TVA.

... răspunsul consolidat la clarificări, autoritatea contractantă a menționat:

„... lucrări similare obiectului contractului, se înțelege proiectarea și execuția de lucrări de construcții / reabilitare /modernizare parcuri, care să includă:

lucrări de amenajare alei pietonale sau pistă de biciclete

și una dintre următoarele:

lucrări de amenajare: spații verzi și irigații sau peisagistică și irigații;

locuri de joacă sau terenuri de sport;

elemente smart sau iluminat exterior

în valoare de cel puțin... fără TVA.

Ofertanții trebuie să prezinte referințe pentru fiecare din cele 2 componente (proiectare și execuție) ce includ componente din cele enumerate anterior. Contractele prezentate pot avea ca obiect:

- proiectare și execuție lucrări

Obiecte separate. Situație în care experiența va fi analizată atât pentru proiectare cât și pentru execuție:

- servicii de proiectare, elaborarea de proiecte similare ce includ componentele menționate anterior;
- execuție lucrări similare obiectului contractului, ce includ componentele menționate anterior.

... condițiilor de mai sus în valoare cumulativă de cel puțin... fără TVA.

Experiența de natură similară prezentată pentru îndeplinirea cerinței trebuie să fie realizată la nivelul a cel mult 4 contracte în ultimii 5 ani”.

Autoritatea susține că operatorul economic câștigător, pentru demonstrarea experienței similare a declarat în cadrul documentului DUAE al asociatului... contractul nr.... din... iar în cadrul documentului DUAE al asociatului.... contractul nr....

În urma solicitării documentelor suport DUAE, pentru susținerea experienței similare, operatorul a depus următoarele documente:

a. Contractul de proiectare și execuție lucrări nr.... din..., având ca obiect prestarea de servicii și execuția de lucrări aferente obiectivului de investiții „...” încheiat între... și... și.... Valoarea totală a contractului este de... fără TVA. În cadrul contractului, operatorul a prestat servicii de proiectare în valoare de 440.... fără tva... și lucrări de amenajare în valoare de.... În cadrul lucrărilor de amenajare au fost efectuate următoarele tipuri de lucrări: lucrări amenajare alei pietonale..., lucrări amenajări gazon plante și pomi, lucrări instalații electrice: rețele electrice și iluminat... incinta..., împământare și montare stâlpi retractabili, infrastructura fântâna piațeta, fântâna arteziană, strămutare canalizare, relocare fântâna apa, refacere și relocare fântâna cu pești, lucrări amenajare teren tenis, lucrări amenajare parcare, trotuare și rigole carosabile. Pentru acest contract a fost transmis procesul verbal de recepție la terminarea lucrărilor nr.... din....

b. Contractul nr...., având ca obiect: „...” încheiat între... .. și... (EXECUTANT)... Valoarea totală a contractului este... fără TVA. În cadrul contractului, operatorul a prestat servicii de proiectare și executat Lucrări de peisagistica vegetala, Lucrări de pavare alei pietonale, Piste de biciclete, Lucrări de infrastructura peisaj, Lucrări metalice, Mobilier urban, Lucrări de iluminat, Echipamente solare, Sistem de irigații automat, Echipamente pentru loc de joacă și Terenuri sportive.

Din documentele depuse în cadrul experienței similare rezultă că:

- contractul nr.... a fost executat în cadrul unei asocieri;
- operatorul economic declarat câștigător a avut atribuții directe în executarea lucrărilor ce fac obiectul cerinței de calificare;
- contractul a fost finalizat, fiind întocmit procesul-verbal de recepție la terminarea lucrărilor, care atestă îndeplinirea integrală a obligațiilor contractuale și confirmă finalizarea lucrărilor și îndeplinirea contractului;

- contractul nr.... în care... (EXECUTANT)... ... are calitatea de subcontractant a fost executat așa cum reiese din confirmarea depusă și semnată de către... lucrării respectiv... ..

În speță, din ansamblul documentelor rezultă că operatorul economic a avut atribuții directe în executarea lucrărilor recepționate, ceea ce justifică valorificarea experienței similare. Referitor la afirmația contestatoarei potrivit căreia „era de notorietate faptul că autoritatea trebuie să acorde o atenție sporită pentru a evita posibile fraude”, ilustrată printr-o referire generală la o știre televizată, este nefondată și are un caracter vădit discriminatoriu și generalizator.

... urmare, consideră că susținerile contestatorului se bazează pe aprecieri subiective și generalizări, fără fundament factual, fiind de natură să inducă o prezumție nejustificată de neconformitate și să afecteze principiile de concurență loială și tratament egal între operatorii economici, fapt pentru care, consideră neîntemeiată susținerea contestatorului.

3.... fișa de date a achiziției, autoritatea a solicitat:

„III.....b) Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului.

Certificate emise de organisme independente cu privire la standardele de asigurare a calității.

Modalitatea de îndeplinire:

Informații privind sistemul de... al calității... care se confirmă asigurarea unui nivel corespunzător al calității din perspectiva obiectului contractului, respectiv îndeplinirea condițiilor de certificare privind controlul proceselor și respectarea cerințelor de calitate, pentru obiectul contractului, cum ar fi...u echivalent.

Se va prezenta:

Certificatul privind sistemul de... al calității din seria...u echivalent, sau alte certificate echivalente/documente emise în condițiile art. 2... alin. (2) din Legea nr. 98/2016, aflat/aflate în termen de valabilitate la momentul prezentării.

Certificate emise de organisme independente cu privire la sistemele sau standardele de... de mediu.

Modalitatea de îndeplinire:

Informații privind sistemul de... al mediului... care se confirmă asigurarea unui nivel corespunzător de... al mediului pentru obiectul contractului, respectiv servicii de mentenanță și închiriere toalete automate, cum ar fi...u echivalent. Se va prezenta certificatul privind sistemul de... al mediului din seria..., sau alte certificate echivalente/documente emise în condițiile art. 2... alin. (2) din Legea nr. 98/2016, aflat/aflate în termen de valabilitate la momentul prezentării”.

În ceea ce privește criticile formulate de contestator referitoare la îndeplinirea cerinței privind certificările ISO, autoritatea contractantă arată că acestea sunt neîntemeiate, având în vedere modul de formulare al cerinței din fișa de date a achiziției și ansamblul documentelor.

Astfel, în documentația de atribuire s-a prevăzut în mod expres că, în cazul în care oferta este depusă de o asocieră, cerința va fi îndeplinită proporțional cu partea de implicare în execuția contractului a fiecărui membru al....

Rezultă în mod clar că verificarea îndeplinirii cerinței privind implementarea sistemului de... al calității se realizează la nivelul membrilor..., în raport cu contribuția fiecăruia la executarea contractului, și nu la nivelul subcontractanților declarați, aceștia neavând calitatea de operatori economici asociați în sensul participării la procedură.

În speță, cerința este îndeplinită în mod integral de către liderul... și de către asociat, ambii depunând certificate ISO valabile și conforme cerințelor din documentația de atribuire.... urmare, condiția de calificare este îndeplinită la nivelul..... prevederilor exprese din fișa de date.

În acest context, arată că eventualele discuții privind situația subcontractantului declarat nu au relevanță juridică asupra îndeplinirii cerinței de calificare, întrucât obligația de certificare nu a fost stabilită în sarcina subcontractanților, iar documentația de atribuire nu prevede extinderea acestei obligații la nivelul acestora.

4. În ceea ce privește criticile formulate de contestator referitoare la pretinsa nealocare în cadrul... de asocieră a activităților de asistență tehnică și verificare tehnică a proiectului, autoritatea contractantă arată că acestea sunt neîntemeiate și rezultă dintr-o interpretare formalistă a documentelor depuse.

În speță, din analiza formularului de ofertă financiară rezultă în mod clar că activitățile de asistență tehnică și verificare tehnică a proiectului au fost incluse în propunerea financiară a..., fiind astfel asumate și bugetate în mod expres de către ofertant.

... urmare, existența acestor activități în cadrul ofertei financiare demonstrează fără echivoc intenția și capacitatea... de a le executa, neputând fi reținută o neconformitate doar pe motivul lipsei unei repartizări detaliate în acordul de asocieră.

Mai mult, susține că documentația de atribuire nu prevede în mod expres obligația de detaliere exhaustivă în cadrul... de asocieră a fiecărei activități contractuale, acesta având caracter de instrument intern de organizare, fără a condiționa valabilitatea ofertei financiare.

În consecință, criticile formulate de contestator se întemeiază pe o interpretare excesiv formalistă a documentației depuse, în condițiile în care oferta financiară confirmă în mod clar includerea și asumarea activităților în discuție de către asocieră în ansamblul său.

Cu titlu suplimentar, autoritatea contractantă arată că oferta declarată câștigătoare prezintă un preț mai avantajos din punct de vedere economic comparativ cu oferta depusă de contestator, aspect care confirmă caracterul competitiv al procedurii și respectarea criteriului de atribuire stabilit... documentația de atribuire.

... urmare, arată că rezultatul procedurii este unul obiectiv fundamentat pe aplicarea criteriului de atribuire prevăzut în documentația

de atribuire, neexistând elemente care să indice o evaluare arbitrară sau nelegală a ofertelor depuse.

... prisma celor prezentate solicită Consiliului respingerea contestației formulate de operatorul economic contestator ca neîntemeiată.

... adresa nr....., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr..... S.R.L., a formulat cerere de intervenție voluntară principală, solicitând cele precizate în preambulul deciziei.

I. Preliminar, intervenientul face o scurtă prezentare a situației de fapt.

II. Justificarea interesului propriu al....

În opinia sa interesul legitim al... rezulta fără niciun dubiu din calitatea acesteia de ofertant declarat câștigător al procedurii, care urmează să semneze contractul de achiziție publică în conformitate cu legislația în materie și cu comunicarea autorității contractante nr.....

Dreptul de a formula cerere de intervenție voluntară principală este consacrat expres de art. 61 alin. (1) C.proc.civ., aplicabil în procedura CNSC... art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, care prevede că „oricine are interes poate interveni într-un proces care se judecă între alte persoane”. Calitatea sa de ofertant declarat câștigător, cu interes direct în conservarea rezultatului procedurii, configurează pe deplin admisibilitatea cererii de față.

III. Critica privind accesul la dosarul achiziției este nefondată.

Precizează că... al cărei lider este a indicat și justificat expres, în cuprinsul Propunerii tehnice (pag. 845-848) și al Formularului de ofertă, informațiile cu caracter confidențial, în temeiul art. 57 alin. (1) și (4) din Legea nr. 98/2016, art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016 și art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016. Declarația de confidențialitate este însoțită de o motivare substanțială privind prejudiciul concurențial pe care divulgarea acestor informații l-ar produce.

III.1. Dreptul de acces la dosarul achiziției nu este absolut și operează cu excepția informațiilor confidențiale dovedite.

Potrivit art. 217 din Legea nr. 98/2016, autoritatea contractantă are obligația să permită accesul persoanelor interesate la dosarul achiziției, cu excepția informațiilor care sunt confidențiale, clasificate sau protejate de un drept de proprietate intelectuală.

III.2. Informațiile tehnice și financiare ale ofertanților constituie secrete comerciale protejate... dreptul....

III.3. Accesul la dosarul achiziției nu poate constitui un instrument de obținere a informațiilor concurențiale ale ofertei câștigătoare.

Intervenientul susține că, restricționarea accesului contestatorului la propunerea tehnică și financiară a... al cărei lider este a fost realizată cu respectarea strictă a dispozițiilor legale aplicabile - atât naționale, cât și.... Critica privind accesul la dosarul achiziției este, în opinia sa, vădit nefondată și urmează a fi respinsă ca atare.

IV. Cerința privind experiența similară de proiectare și execuție a fost îndeplinită de... al cărei lider este... .. S.R.L..

IV. 1. Cadrul normativ aplicabil evaluării experienței similare în cazul asocierilor

Potrivit art. 185 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, în cazul în care mai mulți operatori economici participa în comun la o procedură de atribuire, îndeplinirea criteriilor privind capacitatea tehnică și profesională se demonstrează... luarea în considerare a resurselor tuturor membrilor grupului. Experiența similară nu trebuie dovedită, așadar, la nivelul fiecărui asociat individual, ci la nivelul... în ansamblu... cumularea contribuțiilor relevante ale membrilor săi.

... din oficiu nr. DF... /... (erata la documentația de atribuire), autoritatea contractantă a clarificat explicit ca cerința experienței similare poate fi demonstrată... obiecte separate - „...” - la nivelul a cel mult 4 contracte, cu valoare cumulativă de cel puțin... fără TVA. Aceasta clarificare constituie parte integrantă a documentației de atribuire și este opozabilă tuturor participanților, inclusiv contestatorului.

IV.2. Contractul nr.... documentat de asociatul....

Datele de identificare ale contractului sunt următoarele: Numărul contractului: 11498/...; Obiect: „...”: Părțile contractante:... (lider de asociere) -...; Locul execuției: oraș..., jud....; Data contractului:...; Data începerii lucrărilor:...; Data finalizării contractului:...; Valoarea contractului:... fără TVA; Proces-verbal de recepție la terminarea lucrărilor: nr.....

Contestatorul susține că... nu ar deține experiența în proiectare în cadrul acestui contract, deoarece proiectul tehnic a fost întocmit de....

Consideră că această susținere pornește de la o premisă eronată.

... nr.... prevede la art. 14 Nota nr.... ca, în situația în care un operator economic prezintă pentru îndeplinirea cerinței de calificare un contract realizat într-o asociere, „dacă membrii... care au derulat contractul prezentat ca referință erau responsabili, fiecare, pentru anumite activități/lucrări, atunci întreaga valoare a activității respective va fi considerată ca fiind atribuită acelui membru care a avut-o în responsabilitate”.... a participat ca lider de asociere în contractul de la... și a avut în responsabilitate directă componenta de execuție a lucrărilor, a cărei valoare totală a contractului (... fără TVA) poate fi atribuită acestuia în scopul dovedirii experienței similare de execuție.

În plus, documentația de atribuire - astfel cum a fost clarificată - permite demonstrarea celor două componente (proiectare și execuție)... contracte sau obiecte separate.... urmare, o eventuală lipsă a componentei de proiectare în contractul de la... al... nu afectează îndeplinirea cerinței la nivelul..., aceasta componentă putând fi acoperită de celălalt asociat..... contractul de la

Afirmația contestatorului că... ar fi „completat în mod nereal” DUAE-ul este pur speculativă și nedovedită. Declararea în DUAE a unui contract de referință în care asociatul a participat ca lider, cu responsabilitate

directa asupra componentei de execuție, nu constituie informație falsă în sensul art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016.

În ceea ce privește Ordinul de începere a lucrărilor nr...., invocat de contestator, susține că simpla sa menționare nu este suficientă... ea însăși, pentru a exclude participarea efectivă a... în cadrul contractului de referință și nici pentru a concluziona inexistența oricărei experiențe relevante în domeniul execuției în sensul cerinței din fișa de date. Ordinul de începere constituie un act de gestiune administrativă a lucrărilor, care nu reflectă și nu poate reflecta în totalitate repartitia responsabilităților între membrii... pe durata execuției contractului. Repartitia concretă a obligațiilor fiecărui asociat este guvernata de acordul de asociere și de documentele interne ale consorțiului, iar nu de actele administrative emise de beneficiar.

În plus, împrejurarea că anumite activități de proiectare au fost realizate în cadrul contractului de referință de către celălalt participant la acea asociere nu este de natură să înlăture relevanța experienței dobândite de... în cadrul aceluiași contract, în măsura în care cerința din documentația de atribuire nu impune ca fiecare asociat să fi prestat integral și exclusiv toate componentele contractului, ci ca experiența similară să fie dovedită la nivelul... ofertante... cumularea și coroborarea contribuțiilor relevante. Interpretarea contestatorului conduce la o restrângere nejustificată a modului de evaluare a experienței similare și la o condiționare suplimentară față de cerința expres prevăzută în documentația de atribuire, ceea ce este incompatibil cu principiul proporționalității reglementat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016.

În opinia sa, eventualele diferențe de interpretare asupra modului de îndeplinire a cerinței de calificare nu pot fi calificate drept declarații false sau inducere în eroare a autorității contractante în sensul art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016, care presupune dovedirea unei conduite intenționate de inducere în eroare - conduita care în speță nu a fost dovedită și nici măcar nu s-a încercat a fi dovedită.

IV.3. Contractul ...-FKRTP3464/... /.../... documentat de asociatul....

Datele de identificare ale contractului sunt următoarele: Numărul contractului: ...-FKRTP3464/... /...;...:....; Subcontractant (executant direct):...; Beneficiar:....:....; Obiect: proiectarea și execuția lucrărilor de peisagistica vegetală, peisagistica structurală, sisteme de irigații automate și mobilier urban, aferente Proiectului de.../2 și 3, situate în..., ..., Parcela cadastrală 287, Insula..., Parcele 2 și 3 (.../...); Data contractului:...; Data începerii lucrărilor:...; Data finalizării lucrărilor:... (... - Certificat de finalizare a lucrărilor); Valoarea contractului:... fără TVA - depășind pragul minim de calificare de... fără TVA.

Arată că autorul contestației formulează mai multe critici referitoare la documentele depuse de asociatul turc... pentru dovedirea experienței similare de proiectare și execuție peisagistică în cadrul Proiectului de..., criticând: (a) calitatea semnatarului documentului de confirmare (... ,,...);

(b) pretinsa absență a certificărilor emise de... ..; (c) pretinse neconcordanțe între documentele în limba turca și traduceri autorizate în limba română; (d) incidența art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016... declarații false în DUAE. Apreciază ca toate aceste critici sunt nefondate.

Datele de identificare ale contractului: Companie:... .. (...); Subcontractant:... ..; Beneficiar...:.. (Administrație); Obiect: proiectarea și execuția lucrărilor de peisagistica vegetală, peisagistica structurală, sisteme de irigații automate și mobilier urban, aferente Proiectului de.../2 și 3..., ..., Parcela cadastrală 287, Insula..., Parcele 2 și 3 (.../...); Data contractului:...; Data finalizării lucrărilor:... (...); Valoare contract:... fără TVA - depășind pragul minim de calificare.

(i) Documentele depuse probează complet elementele experienței similare. Din documentația depusă rezultă în mod clar toate elementele solicitate... Fisa de date: (a) în documentul „Specificații administrative clauze contractuale” (pag. 60-62 din fișierul PDF) sunt evidențiate părțile contractante, obiectul contractului și activitățile; (b) în documentul „... - Certificat de finalizare a lucrărilor (pag. 65 din fișierul PDF) sunt evidențiate data semnării contractului (...), data finalizării lucrărilor (...), obiectul prestațiilor și valoarea acestora; (c) la pag. 66 din fișierul PDF (traducerea la pag. 71) se regăsește documentul emis de..... care sunt indicate obiectul prestațiilor..., categoriile de lucrări executate și valoarea acestora. Documentația depusă acoperă așadar toate informațiile prevăzute la lit. a)-g) din Fisa de date, toate documentele în limba turca sau engleză fiind însoțite de traduceri autorizate în limba română, realizate de traducători autorizați, ceea ce le conferă deplina valoare probatorie în cadrul procedurii.

(ii) Critica privind calitatea semnatarului documentului de confirmare (...) este nefondată. Aplicarea ștampilei pe semnătură numitului... - „...” - reprezintă un element de asumare a documentului de către emitent. Documentația de atribuire nu impune ca semnatar exclusiv reprezentantul legal al beneficiarului..., ci solicita certificate sau documente echivalente emise sau contrasemnate de beneficiar, cerință care este îndeplinită. În practica internațională a contractelor de construcții și peisagistica, confirmarea recepției lucrărilor de către reprezentantul tehnic de specialitate al beneficiarului (... angajat al beneficiarului...) este o modalitate uzuală și recunoscută de certificare. Interpretarea contestatorului, care impune o formalitate suplimentară - semnătură exclusivă a reprezentantului legal - nu are suport în documentația de atribuire și este incompatibilă cu principiul proporționalității reglementat de art. 2 alin. (2) lit. f) din Legea nr. 98/2016.

(iii) Pretinsele neconcordanțe între versiunea originală și traducere nu afectează valoarea probatorie a documentelor. Un aspect preliminar esențial: toate documentele provenind de la partenerul turc... au fost însoțite de traduceri autorizate în limba română, realizate de traducători autorizați în conformitate cu cerințele documentației de atribuire și cu

prevederile art. 34 alin. (1) din HG nr. 395/2016. Traducerea autorizata are... ea însăși, valoare certificatorie: traducătorul autorizat își asuma responsabilitatea fidelă a redării conținutului documentului original, traducerea sa constituind un act oficial care certifica atât existența cât și conținutul documentului tradus.

(iv) Caracterul de subcontractare al contractului ... nu constituie un impediment. Contestatorul reține ca... a avut calitatea de Subcontractant, iar... a fost.... Această împrejurare nu are relevanță în sine: documentația de atribuire nu excludea contractele de subcontractare ca sursa de experiență similară, ci solicita documente constatatoare din care să rezulte obiectul, valoarea, perioada și finalizarea prestațiilor. Or... a executat personal, în calitate de subcontractant, întreaga componentă de peisagistică și irigații a proiectului, cu o valoare de..., obiect direct similar cu componentele solicitate... documentația de atribuire.... art. 14 alin. (3) lit. b) din... nr...., în cazul subcontractării, certificarea lucrărilor de către... este realizată... documentele similare emise în cadrul contractului....

(v) Incidența art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016 este exclusă.

Aplicarea dispozițiilor art.... alin. (1) lit. h) din Legea nr. 98/2016 presupune dovedirea existenței unor informații false sau a intenției de inducere în eroare a autorității contractante, ceea ce în speță nu s-a dovedit și nici măcar nu s-a încercat a fi dovedit... mijloace de probă pertinente și concludente.

V.... prezentate de subcontractanți sunt conforme cu cerințele documentației de atribuire.

V.L... - certificatele corecte au fost efectiv depuse.

Contestatorul susține că ... S.R.L. ar fi depus certificate ISO care acoperă coduri CAEN aferente..., iar nu activitățile de execuție instalații electrice.

Consideră că această critică este lipsită de fundament factual. Certificatul... nr.... 01 și Certificatul... nr.... 02, ambele cu domeniu de aplicabilitate Lucrări de..., emise de... la data de..., valabile până la..., existau la data depunerii ofertei și a completării DUAE - anterior oricărui termen relevant din cadrul procedurii de atribuire.... urmare, declarația din DUAE privind deținerea certificărilor... și... era conformă realității obiective existente la acel moment, neexistând nicio neconcordanță între declarația DUAE și situația de fapt.

Împrejurarea că în procedura au fost încărcate, din eroare, alte certificate emise aceluiași operator economic ... S.R.L., aferente altor domenii de activitate (codurile CAEN..... și...), respectiv Certificatul... nr.... 01 și Certificatul... nr.... 02, nu echivalează cu inexistența certificărilor solicitate și nici cu o declarație falsă în DUAE. Aceasta reprezintă o eroare materială de încărcare a documentelor, care nu afectează cu nimic veridicitatea declarației din DUAE. Certificatele

corecte existau la data depunerii ofertei, iar declarația DUAE reflecta întocmai aceasta realitate.

Nu exista, aşadar, nicio declarație nereală în DUAE: ... S.R.L. a declarat ca deține certificatele ISO solicitate, afirmație care corespunde întocmai realității obiective existente la data depunerii ofertei, certificate care fuseseră emise anterior de... și care acoperă exact domeniul activităților subcontractate.

V.2.... - certificatele... si... au fost emise de...-O.C. S.R.L. la data de...; cerința este îndeplinită.

Contestatorul susține ca... nu ar fi îndeplinit cerințele privind standardele de... al calității și mediului, întrucât în cadrul documentelor-suport DUAE a fost depusa o notificare privind aflarea operatorului economic în curs de certificare, și nu certificate valabile. O asemenea interpretare consideră că ignora chiar prevederile Notei nr.... aferente cerinței III.....b) din Fisa de date, potrivit căreia: „În cazul în care un operator economic demonstrează ca nu are acces la un certificat de calitate ori nu a avut posibilitatea de a-l obține până la momentul solicitării, din motive care nu îi sunt imputabile, ofertantul poate prezenta orice alte probe sau dovezi, în măsura în care probele/dovezile prezentate confirma asigurarea unui nivel corespunzător al calității/protecției mediului, echivalent cu cel solicitat... documentația de atribuire”.

În speța, consideră că critica contestatoarei privind lipsa certificărilor... si... ale subcontractantului... este lipsita de orice fundament, întrucât certificatele au fost emise de...-O.C. S.R.L. la data de..., anterior soluționării prezentei contestații. Concret... deține: (i) Certificatul... nr...., emis la..., valabil până la..., nr....894; și (ii) Certificatul... nr...., emis la..., valabil până la..., nr....895 - ambele pentru domeniul Montare, testare, întreținere, revizie, reparare și comercializare echipamente de agrement. Faptul ca aceste certificate nu fuseseră încă emise la momentul depunerii documentelor-suport DUAE se datorează exclusiv ritmului procedural al..., astfel cum demonstrează notificarea... nr...., care confirma ca procedura de certificare era în curs încă din... (data contractului cu...) și se afla într-un stadiu anterior depunerii documentelor- suport DUAE (începând cu data de...), aspect demonstrat... chestionarul informativ completat și semnat la data de... în vederea inițierii procedurii de certificare la organismul de certificare RINA, după în cadrul documentelor-suport DUAE, confirmând stadiul avansat al procedurii. Certificatele au fost emise efectiv la data de..., anterior soluționării contestației și anterior semnării contractului de achiziție publică. Imposibilitatea obținerii certificatelor până la termenul de depunere a documentelor- suport DUAE nu a fost imputabila operatorului economic, ci ritmului procedural al organismului de certificare, împrejurare care se încadrează tocmai în ipoteza „motive care nu îi sunt imputabile”, prevăzută de Nota nr.....

VI. Acordul de asociere acoperă integral activitățile prevăzute de documentația de atribuire.

VI.1. Asistența tehnică este asumată explicit de... & ... S.R.L. și oferată financiar, distinct.

Contestatorul susține ca acordul de asociere al... al cărei lider este... S.R.L. nu ar acoperi activitatea de asistență tehnică din partea proiectantului pe durata execuției lucrărilor, întemeindu-și criticile exclusiv... raportare la formularea utilizată în acordul de subcontractare încheiat cu... & ... S.R.L., fără a avea acces la ansamblul documentației tehnice și financiare care fundamentează oferta.... În opinia sa o asemenea interpretare este artificială și incompletă, ignorând atât obiectul efectiv al serviciilor de proiectare, cât și conținutul integral al ofertei tehnice și financiare depuse de Asociere.

În cadrul ofertei depuse, în Propunerea tehnică la pag. 39-112, este prezentată în mod detaliat metodologia de prestare a serviciilor de proiectare, tratând în mod..., în conformitate cu cerințele documentației de atribuire, următoarele activități: (i) activitățile de verificare tehnică realizate... verificatori atestați; (ii) activitățile de asistență tehnică pe perioada execuției lucrărilor; (iii) rolul și responsabilitățile echipei de proiectare; (iv) modul de îndeplinire a cerințelor prevăzute în documentația de atribuire. Aceste activități sunt asumate în mod explicit în cadrul ofertei tehnice de către... & ... S.R.L., în calitate de subcontractant pentru serviciile de proiectare.

Mai mult, arată că activitățile respective au fost incluse și în Propunerea financiară - Anexa la formularul de propunere financiară, în cadrul Cap. 3 - „Cheltuieli pentru proiectare și asistență tehnică”, la poziția... - „Proiectare” și poziția....1 - „Asistență tehnică”, cu valori distincte alocate fiecărei activități.... urmare, atât din punct de vedere tehnic, cât și financiar, activitățile criticate de contestator au fost în mod evident avute în vedere, asumate și oferate de Asociere în cadrul procedurii.

VI.2. Verificarea tehnică independentă nu necesită reglementare în acordul de asociere; documentația de atribuire nu impune o asemenea condiție formală.

În ceea ce privește critica referitoare la verificarea tehnică realizată de verificatori atestați independenți, contestatorul pornește de la premisa eronată ca o asemenea activitate ar trebui să facă obiectul unei nominalizări distincte în cadrul... de asociere sau al acordurilor de subcontractare. Or, documentația de atribuire nu impune o asemenea condiție formală. Mai mult... însăși natura sa, verificarea tehnică independentă presupune ca verificatorii să fie independenți de structura organizatorică a ofertantului - astfel cum prevede expres Caietul de sarcini la pag. 7 („Verificarea tehnică realizată de către verificatori tehnici atestați independenți de structura organizatorică a ofertantului”) -, ceea ce exclude... definiție posibilitatea ca aceștia să fie asociați sau

subcontractanți ai ofertantului și, implicit, orice necesitate de a-i menționa în acordul de asociere sau în acordurile de subcontractare.

În cadrul propunerii tehnice depuse de Asociere, activitatea de verificare tehnică este tratată distinct la pag. 74-78, descriindu-se modul de asigurare a verificării tehnice... verificatori atestați, independenți de structura de execuție, în conformitate cu cerințele Caietului de sarcini și cu legislația aplicabilă în domeniul calității în construcții (Legea nr. 10/1995). Totodată, structura echipei și organizarea activităților sunt reflectate în organigrama prezentată la pag. 636-637 din propunerea tehnică.

În concluzie, precizează că oferta depusă de... al cărei lider este... S.R.L. conține toate informațiile și documentele necesare pentru demonstrarea îndeplinirii cerințelor prevăzute de documentația de atribuire referitoare la asistența tehnică și verificarea tehnica. Evaluarea conformității oferte și interpretarea modului de îndeplinire a cerințelor din Caietul de sarcini reprezintă atribuții exclusive ale autorității contractante, în exercitarea dreptului sau de apreciere tehnica și profesională, apreciere care în speță a fost exprimată în mod corect... declararea ofertei... ca admisibilă și câștigătoare.

VII.... al cărei lider este... S.R.L. a fost corect declarată câștigătoare, deoarece a depus o ofertă completă, conformă cu cerințele documentației de atribuire.

Fața de argumentele prezentate mai sus, solicită Consiliului admiterea prezentei cereri de intervenție voluntară.

În drept: art. 61 și urm. C.proc.civ., art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, Legea nr. 98/2016, HG nr. 395/2016.

În dovedire: un set de înscrisuri considerate relevante.

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul transmite concluzii scrise față de cererea de intervenție, solicitând respingerea acesteia, ca inadmisibilă în principiu, iar, în subsidiar, ca nefondată.

Deși, intervenientul din prezenta cauză arată că înțelege să formuleze o cerere principală, contestatorul arată că din conținutul cererii reiese că acesta nu pretinde pentru sine dreptul dedus judecății, ci doar sprijină poziția autorității contractante în acest dosar.

O intervenție principală ar fi presupus formularea unor critici proprii împotriva actelor autorității contractante, însă... nu contestă rezultatul procedurii, nu contestă evaluarea realizată în legătură cu oferta sa și nu invocă nicio pretenție proprie față de dreptul dedus judecății, ci doar formulează apărări în sprijinul autorității contractante, demers care se circumscrie întocmai definiției intervenției accesorii.

Ca atare, dat fiind că intervenientul nu pretinde pentru sine dreptul dedus judecății, consideră că nu sunt îndeplinite condițiile prevăzute de art. 61 alin. (2) Cod procedură civilă, cererea... intitulată în mod explicit ca fiind de intervenție „PRINCIPALĂ” fiind inadmisibilă în principiu.

Contestatorul precizează că își menține argumentele formulate... contestație, față de care autoritatea contractantă nu a formulat un punct de vedere până în prezent.

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., contestatorul transmite Concluzii scrise față de punctul de vedere al autorității contractante... care precizează că își menține toate criticile formulate... contestație și toate argumentele prezentate... concluziile scrise anterioare, solicitând admiterea contestației astfel cum a fost formulată.

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr...., intervenientul transmite Note scrise ca răspuns la concluziile scrise formulate de contestator, solicitând a se reține că toate argumentele suplimentare formulate... notele scrise ale contestatorului sunt nefondate și că cererea de intervenție voluntară principală este admisibilă și întemeiată. Notele scrise nu vor fi redactate aici dar vor fi avute în vedere la soluționarea contestației.

Având în vedere documentele depuse în cadrul procedurii, declarate „CONFIDENȚIALE”, respectiv „documentele de calificare, propunerea tehnică, propunerea financiară și răspunsurile la clarificări privind propunerea tehnică și financiară, în conformitate cu dispozițiile art. 20 din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare... adresa nr....., Consiliul solicită... al cărei lider este... .. S.R.L., să comunice temeiul juridic al încadrării tuturor înscrisurilor menționate de către aceasta ca fiind „confidențiale”, să justifice această încadrare și să demonstreze... orice mijloc de probă, caracterul confidențial al documentelor și prejudiciul adus urmare a dezvăluirii acestor informații... dispozițiilor art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, cu modificările și completările ulterioare.

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr..... .. S.R.L. răspunde solicitării Consiliului, invocând declarația privind confidențialitatea informațiilor din ofertă, depusă în cadrul ofertei.

... adresa nr..... Consiliul a invitat contestatorul... .. S.R.L. să studieze dosarul cauzei la CNSC în data de....

... **contestația** nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr.... (dosar nr....), formulată ca **urmare a studierii** dosarului cauzei la CNSC... .. S.R.L. în calitate de lider al..., a solicitat cele precizate în preambulul deciziei.

I. Scurtă prezentare a situației de fapt și a contextului formulării prezentei contestații suplimentare.

În fapt, solicită a se observa că... contestația ce face obiectul dosarului nr...., societatea sa a solicitat anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., a raportului procedurii nr...., precum și a tuturor actelor subsecvente sau care au stat la baza emiterii acestora în ceea ce privește evaluarea ofertei....

Astfel cum a arătat, detaliat și criticat... capitolul II al contestației inițiale, societatea sa nu a avut acces la aproape niciun document relevant aferent evaluării ofertei... în procedura de studiu a dosarului de achiziție

prevăzută de art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, iar accesul său la oferta declarată câștigătoare și la solicitările de clarificări și răspunsurile oferite de... a fost refuzat, în mod nelegal.

Precizează că a luat astfel la cunoștință despre conținutul ofertei... și despre răspunsurile la solicitările de clarificări abia în data de... când a fost consultat la CNSC în dosarul nr.... dosarul de achiziție în procedura reglementată de art.... din Legea nr. 101/2016.

În aceste condiții, dat fiind faptul că a putut studia pentru prima oară oferta... abia în data de..., consideră că prezentele argumente de dezvoltare a neconformității acestei oferte sunt formulate în termenul legal de 7 zile de la data luării la cunoștință, respectiv până la data de....

Așadar, solicită să se dispună anularea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr...., a raportului procedurii nr.... și a tuturor actelor subsecvente referitoare la evaluarea ofertei... pentru motivele argumentate... contestația inițială, precum și pentru motivele care vor fi dezvoltate în prezenta contestație.

Deși apreciază că argumentele contestației inițiale relevă într-o manieră extrem de clară faptul că oferta câștigătoare a fost evaluată nelegal (de exemplu, în ceea ce privește experiența similară dovedită... asociatul din Turcia care nu a prezentat toate informațiile solicitate... Fișa de date certificate de beneficiar sau în ceea ce privește lipsa certificatelor ISO relevante), cu ocazia consultării dosarului achiziției a identificat noi motive, la fel de evidente, de natură a atrage neconformitatea ofertei... pe care înțelege să le supună atenției Consiliului.

II. Contestația suplimentară împotriva evaluării ofertei... este realizată în termen și în mod admisibil.

Contestatorul precizează că, singura posibilitate... care a putut lua la cunoștință de documentele ofertei... a fost în procedura reglementată de art.... din Legea nr. 101/2016... studiarea acestora la data de... la sediul Consiliului.

Ca atare, dispozițiile art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, astfel cum sunt interpretate în mod unanim de către instanțele naționale și CJUE, prevăd în mod expres posibilitatea operatorului economic de a dezvolta motive de contestație de la data „luării la cunoștință” pentru prima oară.

Invocă, ca jurisprudență relevantă:

- CJUE în Cauza C-406/08, Hotărârea din....
- CJUE C-54/21, Hotărârea din....
- ..., dec. nr. 546 din....
- CNSC, dec. nr.... din....
- ... nr..... din data de..., rămasă definitivă... Decizia civilă nr.... pronunțată de..., în Dosarul nr.....
- Decizia civilă nr...., definitivă, pronunțată de..., în Dosarul nr.....
- Decizia nr. 2040/2022, definitivă, pronunțată de....

În lipsa interpretării art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, în sensul că termenul de formulare a motivelor de contestație curge de la momentul luării la cunoștință de încălcarea prevederilor legale, dreptul său de acces la justiție ar fi vădit încălcat, neavând posibilitatea legală de a deduce aceste motive de anulare Consiliului/Instanțelor de Judecată, chiar dacă a luat cunoștință de încălcare doar la data de....

În subsidiar, în situația în care se va aprecia că art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 nu se poate interpreta în sensul celor de mai sus, iar termenul de dezvoltare a motivelor de contestație a început să curgă la data comunicării raportului proceduri, înțelege să formuleze o cerere de repunere în termen.

III. Criticile împotriva evaluării ofertei....

Suplimentar față de motivele invocate... contestația inițială, contestatorul precizează faptul că planificarea activităților întocmită de... în legătură cu etapa de proiectare este greșită din punct de vedere cronologic, nu este realistă și nu respectă etapele legale de elaborare a documentației de proiectare.

În acest sens, arată că... Caietul de sarcini la Cap. 8 (pag. 18) este prevăzută următoarea cerință: „Ofertanții vor prezenta în mod clar modul de desfășurare a activităților, planificarea acestora în ordine cronologică și vor propune un grafic realist de realizare a serviciilor”.

În ipoteza încălcării acestei cerințe, oferta se impunea a fi respinsă, ca neconformă, nu doar în temeiul art. 215 alin. (5) din Legea nr. 98/2016 și art. 137 alin. (3) lit. a) din HG nr. 395/2016, ci și în baza prevederilor prezentei documentații de atribuire care... Fișa de date, statuează că vor fi respinse ofertele care prezintă „Orice necorelare, omisiune ori neconformitate constatată în privința documentelor ofertei, în raport cu caietul de sarcini ori prevederile legislației în vigoare”.

.... Revenind la oferta..., arată că... graficul elaborat de acest ofertant care se regăsește la pag. 843-844 din propunerea tehnică, acesta a propus realizarea activităților aferente serviciilor de proiectare în următoarea ordine: (redă secțiunea din grafic).

Sustine că... a planificat că elaborarea și avizarea Proiectului tehnic se vor finaliza la data de 4 mai, iar Autorizația de construire va fi obținută în intervalul 29 mai - 1 iunie, deci ulterior finalizării și avizării Proiectului tehnic.

Cu alte cuvinte... acestei planificări, Proiectul tehnic va fi elaborat, finalizat și avizat mai înainte de emiterea Autorizației de construire.

Această planificare este incorectă cronologic, încalcă prevederile legale referitoare la etapele de proiectare și nu este realistă.

Astfel... Legii nr.... privind autorizarea executării lucrărilor de construcții, pentru realizarea investițiilor precum cea ce face obiectul prezentei proceduri sunt necesare, în următoarea ordine cronologică:

- Întocmirea D.T. (denumită și D.T.A.C.) care reprezintă Documentația tehnică pentru emiterea Autorizației de construire;

-... de construire, care avizează soluțiile propuse... D.T. și le vizează spre neschimbare;

- Întocmirea și finalizarea Proiectului tehnic (P.T. sau P.Th) în baza D.T. care a fost atașată Autorizației de construire, aprobată și vizată spre neschimbare de către emitentul Autorizației de construire. (etapele prezentate anterior reprezintă un rezumat al etapelor de proiectare relevante... raportare la obiectul prezentei proceduri și reliefează ordinea cronologică legală)

Consideră că nu este posibil și legal ca Proiectul tehnic să fie elaborat, finalizat și avizat anterior emiterii Autorizației de construire, pentru simplul motiv că Proiectul tehnic trebuie să preia și să se raporteze la Documentația tehnică aprobată și vizată spre neschimbare TOCMAI...
AUTORIZAȚIA DE CONSTRUIRE.

Citează, în cele ce urmează, prevederile legale relevante în acest domeniu:

- Legea nr. 50/1991, Anexa 2;

- Normele metodologice de aplicare a Legii nr...., aprobate... nr...., art. 48 alin. (5), art. 82 alin. (8);

În concluzie, Proiectul tehnic integrează și se raportează la Documentația tehnică aprobată... Autorizația de construire, astfel cum aceasta a fost vizată spre neschimbare de către emitentul Autorizației de construire - fiind imposibilă elaborarea și avizarea Proiectului tehnic mai înainte de emiterea Autorizației de construire, astfel cum a propus... planificarea de la pag. 843-844 din propunerea tehnică.

În opinia sa, această planificare nu respectă prevederile legale, încalcă prevederile documentației de atribuire referitoare la elaborarea unui grafic corect și realist și atrage neconformitatea ofertei.

.... O altă planificare neconformă și nerealistă este cea de la pct. 4-5 din același grafic: (redă secțiunea din grafic).

Contestatorul arată că avizele și acordurile pentru care se întocmesc documentațiile... activității de la pct. 4 sunt necesare strict pentru activitatea de la pct. 5 de elaborare D.T.A.C., ele fiind integrate în D.T.A.C.

Or, activitatea de la pct. 4 se finalizează ulterior datei programate pentru finalizarea documentației D.T.A.C., ceea ce reprezintă o încălcare a cronologiei și o propunere nerealistă, contrară cerinței Caietului de sarcini.

În concluzie, pe lângă motivele de neconformitate evidente invocate... contestația inițială... prezenta contestație a reliefat planificarea incorectă și nelegală din punct de vedere cronologic a activităților de proiectare, de natură a conduce la respingerea ofertei....

Pentru toate aceste motive, precum și pentru cele argumentate... contestația inițială, solicită admiterea contestațiilor astfel cum au fost formulate.

În drept: Legea nr.101/2016, Legea nr. 98/2016, HG nr.395/2016.

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr.... autoritatea contractantă transmite punct de vedere față de contestația ce face obiectul dosarului nr.....

Autoritatea contractantă solicită Consiliului să respingă ca tardivă contestația depusă pe cale de excepție, fără a se mai proceda la analiza pe fond a criticilor formulate.

Arată că, autorul contestației critică rezultatului procedurii, contestația fiind înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor la data de.....

Având în vedere prevederile art. 8 din cadrul Legii nr...., persoana care se consideră vătămată de un act al autorității contractante, poate sesiza CNSC în vederea anulării actului, în termen de cel mult 7 zile.

Cu luarea în considerare a art. 16 din Legea nr. 101/2016, autoritatea contractantă dorește să sublinieze faptul că nu a primit din partea contestatorului contestația formulată, acesta neîndeplinindu-și obligația legală de a înainta contestația și autorității contractante în termenul legal de contestare. Autoritatea contractantă susține că a luat cunoștință de existența contestației deja tardivă, exclusiv... consultarea portalului electronic al Consiliului iar nu... comunicarea directă a acesteia de către contestator, astfel cum impune legea.

... urmare, obligația de a înainta contestația către autoritatea contractantă nu este una formală, ci este dublată de o sancțiune expresă - respingerea contestației ca tardivă - în ipoteza în care contestația nu este comunicată autorității contractante până la expirarea termenului legal de contestare, inclusiv.

În speță, arată că contestatorul nu a înaintat autorității contractante contestația în termenul legal de contestare, autoritatea contractantă neprimind niciun exemplar al acesteia din partea contestatorului. De altfel arată că, faptul că autoritatea contractantă a luat cunoștință de existența contestației exclusiv... consultarea portalului Consiliului confirmă tocmai neîndeplinirea acestei obligații legale, situație care se circumscrie ipotezei reglementate de art. 16 alin. (4) din Legea nr. 101/..., potrivit căruia, în cazul neîndeplinirii obligației prevăzute la alin. (3), Consiliul înștiințează autoritatea contractantă despre existența contestației iar autoritatea transmite punctul său de vedere asupra tardivității contestației.

În consecință, consideră că sancțiunea prevăzută de art. 16 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 este pe deplin incidentă, contestația urmând a fi respinsă ca tardivă.

Independent de aspectul mai sus reținut, consideră că, este tardivă contestația și... raportare la termenul legal de contestare aplicabil.

Comunicarea privind rezultatul procedurii, împreună cu raportul procedurii, au fost transmise/publicate... SEAP la data de.... aceasta fiind data de la care contestatorul a luat cunoștință despre actul pretins nelegal.

Potrivit regulilor de calcul al termenelor procedurale, ziua în care a fost comunicat actul nu se ia în calculul termenului, acesta începând să curgă din ziua următoare, respectiv de la data de....

Calculând cele 7 zile de la data de..., rezultă că ultima zi a termenului legal de contestare a fost... (zi lucrătoare, astfel încât termenul nu se

prorogă).... urmare, contestatorul avea obligația de a formula și înainta contestația, atât Consiliului cât și autorității contractante, cel mai târziu la data de..., inclusiv.

Or, contestația a fost înregistrată la Consiliu abia la data de..., respectiv cu depășirea termenului legal de contestare, fiind, astfel, formulată tardiv.

Față de toate cele expuse, având în vedere faptul că:

(i) contestatorul nu a înaintat autorității contractante contestația în termen legal de contestare, cu încălcarea art. 16 alin. (I) din Legea nr. 101/2016;

(ii) contestația a fost formulată și înregistrată la Consiliu cu depășirea termenului legal de contestare de 7 zile prevăzut de art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/...,

solicită Consiliului să admită excepția tardivității și, pe cale de consecință, să respingă contestația, ca tardivă, fără a se mai proceda la analiza pe fond a criticilor invocate de contestator.

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr..... S.R.L. în calitate de lider al..., transmite Note scrise față de contestația ce face obiectul dosarului nr.....

Precizare prealabilă: Neconcordanță între petit și motivarea contestației suplimentare.

... S.R.L. precizează că în cuprinsul contestației suplimentare este indicată în mod eronat denumirea... a cărei ofertă face obiectul criticilor. Astfel, la pct. 1 și 2 din petit este menționată...&... S.R.L. -..., însă din cuprinsul motivării contestației rezultă fără echivoc că aceasta vizează, în realitate... S.R.L. -... (denumită în continuare «...»).

Solicită Consiliului să aibă în vedere această neconcordanță evidentă dintre petit și motivarea contestației la soluționarea cauzei, întrucât denumirea... indicată în petit nu corespunde... la care se referă argumentele dezvoltate de contestator.

I. Excepția tardivității contestației suplimentare.

... S.R.L. precizează că sfera de aplicare a jurisprudenței Uniplex/C-54/21 nu acoperă introducerea de motive noi de neconformitate, ci doar redeschiderea termenului de contestare pentru motive deja cunoscute în substanța lor, dar nedovedite din pricina unui refuz nelegal de acces.

Arată că contestatorul invocă, în susținerea admisibilității contestației suplimentare, jurisprudența CJUE în cauzele C-406/08 (Uniplex) și C-54/21, precum și practica națională subsecventă. Această jurisprudență privește însă o ipoteză distinctă de cea din prezenta cauză: situația în care termenul de contestare a deciziei de atribuire trebuie să curgă de la data la care reclamantul a luat efectiv cunoștință de o încălcare pe care nu o putea, în mod obiectiv, identifica anterior - de regulă pentru că autoritatea contractantă a calificat în mod nelegal drept confidențiale informații care nu întruneau condițiile legale ale secretului comercial, blocând astfel accesul la o cale de atac efectivă.

Or, în prezenta cauză:

(i) contestatorul a formulat deja, în termen legal, contestația inițială din dosarul nr...., exercitându-și pe deplin dreptul la o cale de atac efectivă împotriva comunicării privind rezultatul procedurii și a raportului procedurii; nu se află, așadar, în situația unei părți private în integralitate de posibilitatea de a contesta, ci a unei părți care a contestat deja, iar ulterior a solicitat completarea motivelor de contestare;

(ii) documentele pe care se întemeiază noile critici - planificarea graficului de execuție de la pag. 843-844 din propunerea tehnică - fac parte dintr-o propunere tehnică a cărei confidențialitate a fost declarată de... .. S.R.L. -... la momentul depunerii ofertei... Formularul nr...., cu indicarea individualizată a temeiului legal și a motivelor de fapt pentru fiecare categorie de informații, iar nu printr-o formulă generică nemotivată. Premisa care justifică aplicarea Uniplex/C-54/21 - anume caracterul nelegal, ab initio, al calificării drept confidențiale a informațiilor - nu poate fi, așadar, prezumată; ea trebuie dovedită de partea care o invocă, iar simpla împrejurare că accesul a fost în cele din urmă acordat de Consiliu, în procedura reglementată de art.... din Legea nr. 101/2016, nu echivalează cu o constatare a nelegalității declarației inițiale de confidențialitate. Mecanismul art.... din Legea nr. 101/2016 este conceput tocmai pentru a permite, în cadrul procedurii contradictorii aflate pe rolul Consiliului, un acces etapizat și controlat la dosarul achiziției, fără ca acordarea sa să opereze, retroactiv, o repunere necondiționată în termen pentru orice motiv nou de contestare.

... urmare, contestația suplimentară introduce un motiv de neconformitate absolut nou, nedezvoltat și nesugerat în vreun fel... contestația inițială.

În opinia sa, motivul dezvoltat... prezenta contestație suplimentară - pretinsa nelegalitate a cronologiei Documentație tehnică/Autorizație de construire/Proiect tehnic din graficul de execuție - nu reprezintă o dezvoltare sau o detaliere a motivelor din contestația inițială (care priveau, potrivit chiar expunerii contestatorului, experiența similară a asociatului turc și lipsa certificărilor ISO), ci un motiv de neconformitate distinct și independent, întemeiat pe o problemă juridică diferită (Legea nr. 50/1991 și normele metodologice de aplicare a acesteia). Jurisprudența invocată de contestator justifică, cel mult, repunerea în termen pentru finalizarea probatorie a unor motive deja identificate în substanța lor, iar nu deschiderea unui nou termen, nelimitat ca obiect, pentru orice critică pe care accesul ulterior la dosar ar permite-o.

Solicită, în consecință, respingerea contestației suplimentare, ca tardivă, întrucât, motivul invocat nu se circumscrie ipotezei avute în vedere de jurisprudența CJUE citată de contestator, iar termenul de 7 zile prevăzut de art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016 nu poate fi recalculat, pentru un motiv absolut nou, de la data acordării accesului la

dosar, în lipsa dovedirii caracterului nelegal al calificării informațiilor drept confidențiale.

Cererea subsidiară de repunere în termen, întemeiată pe art. 186 alin. (1) C.proc.civ., este, la rândul ei, neîntemeiată.

De asemenea, arată că, contestatorul solicită, în subsidiar, «pentru eventualitatea» în care s-ar aprecia că art. 8 alin. (1) din Legea nr. 101/2016 nu poate fi interpretat în sensul arătat mai sus, repunerea sa în termen în temeiul art. 186 alin. (1) C.proc.civ. raportat la art. 68 C.proc.civ., invocând drept motiv temeinic refuzul autorității contractante de a-i pune la dispoziție actele necesare formulării tuturor motivelor de nulitate. Solicită respingerea și a acestui capăt de cerere, pentru următoarele motive:

a) repunerea în termen presupune... chiar definiția instituției, dovedirea unei împrejurări care a împiedicat în mod absolut și efectiv exercitarea căii de atac în termenul legal - iar nu simpla dorință a părții de a completa ulterior, cu noi motive, o cale de atac pe care a exercitat-o deja, în termen, cu privire la exact aceleași acte atacate (Comunicarea privind rezultatul procedurii și Raportul procedurii). Împrejurarea că contestatorul a contestat deja aceste acte... contestația inițială din dosarul nr...., demonstrează, dimpotrivă, că aceasta nu s-a aflat într-o imposibilitate obiectivă de a acționa, ci a dispus de o cale de atac efectivă, pe care a și utilizat-o;

b) instituția repunerii în termen, reglementată de dreptul comun (art. 186 C.proc.civ.), nu poate fi aplicată... analogie unei proceduri speciale și derogatorii precum cea a contestației în fața Consiliului, care își are propriul mecanism, complet și de sine stătător, de reglementare a termenelor și a modalității de acces la informații (art. 8, art.... și art. 611^d în Legea nr. 101/2016). Această din urmă lege reglementează chiar situația de care se prevalează contestatorul - accesul tardiv la informații pretins confidențiale -... procedura specifică de la art...., procedură pe care contestatorul a și utilizat-o efectiv, obținând acces la data de.... Nefiind vorba despre o lacună a legii speciale care să justifice completarea cu norma de drept comun, ci despre o ipoteză deja acoperită de mecanismul propriu al Legii nr...., aplicarea art. 186 C.proc.civ. este inadmisibilă;

c) o cerere de repunere în termen formulată în mod condiționat, «pentru eventualitatea» respingerii argumentului..., este... însăși formularea sa, lipsită de caracterul ferm și cert pe care instituția procesuală îl presupune, fiind mai degrabă o variantă de rezervă subsidiară decât o veritabilă cerere motivată de repunere în termen;

d) solicită, în consecință, respingerea și a cererii subsidiare de repunere în termen, pentru toate motivele arătate la punctele a)-c) de mai sus.

II. În subsidiar, pe fondul criticii privind cronologia activităților de proiectare.

În opinia sa, critica formulată de contestator este neîntemeiată, fiind rezultatul unei interpretări selective și izolate a graficului de implementare, fără raportare la conținutul integral al propunerii tehnice, la documentația de atribuire și la obligațiile contractuale asumate de... .. S.R.L. -....

Precizează că, contestatorul pornește de la premisa greșită că simpla reprezentare grafică a unor activități în cadrul graficului Gantt echivalează cu modificarea succesiunii legale a etapelor de proiectare și autorizare prevăzute de Legea nr. 50/1991. O asemenea concluzie nu rezultă, însă, din nici un document al ofertei.

Dimpotrivă, arată că propunerea tehnică stabilește, în mod expres, că implementarea contractului se realizează «etapizat, într-o succesiune logică și cronologică a activităților, pe baza unui grafic de execuție realist, corelat cu resursele umane, materiale și tehnice alocate», iar... .. S.R.L. -... și-a asumat expres că activitățile vor fi desfășurate în ordinea cronologică necesară realizării contractului... cerințelor Formularului nr. 9 din documentația de atribuire (prezentarea modului de desfășurare a activităților, planificarea acestora în ordine cronologică și propunerea unui grafic realist de realizare a contractului). Rezultă, așadar, că graficul anexat ofertei nu reprezintă un document normativ privind procedura de autorizare, ci exclusiv un instrument managerial utilizat pentru planificarea și coordonarea activităților contractului.

1. Contestatorul confundă planificarea activităților cu momentul producerii efectelor juridice.

... indică perioade estimate de desfășurare a activităților și permite suprapunerea unor operațiuni compatibile din punct de vedere tehnic și organizatoric - reprezentare utilizată în toate contractele complexe de proiectare și execuție pentru optimizarea duratei contractului, care nu exprimă momentul în care un document produce efecte juridice.

Contestatorul consideră că simpla apariție a activității «Proiect Tehnic» înaintea emiterii Autorizației de construire ar însemna că... .. S.R.L. -... intenționează să întocmească și să utilizeze Proiectul Tehnic cu încălcarea Legii nr..... O asemenea interpretare este eronată: activitatea denumită generic «Proiect Tehnic» în graficul indicativ cuprinde numeroase operațiuni interne - coordonarea specialităților, verificarea soluțiilor tehnice, modelarea elementelor ...ive, elaborarea planșelor preliminare, verificarea interdisciplinară, întocmirea listelor de cantități, redactarea specificațiilor tehnice, coordonarea instalațiilor, verificarea compatibilității cu Studiul de Fezabilitate - activități care pot începe anterior emiterii Autorizației de construire întrucât nu produc niciun efect juridic și nu permit începerea execuției lucrărilor. Forma finală a Proiectului Tehnic este definitivată exclusiv după emiterea Autorizației de construire și în concordanță cu documentația autorizată.

2. Chiar metodologia de proiectare din propunerea tehnică demonstrează respectarea etapelor legale.

Contrar afirmațiilor contestatorului, susține că propunerea tehnică dovedește că... .. S.R.L. -... cunoaște foarte bine succesiunea etapelor de autorizare. Astfel, în cadrul metodologiei de proiectare (pag. 14-112 din propunerea tehnică) se precizează expres că soluția de racordare la energia electrică va fi detaliată în faza următoare de elaborare a documentației tehnice de către operatorul de distribuție, iar soluțiile de alimentare cu apă și de canalizare se stabilesc... avizele emise în faza DTAC de operatorii autorizați. Aceste precizări demonstrează fără echivoc că... .. S.R.L. -... și-a fundamentat metodologia pe obținerea avizelor specifice fazei DTAC și nu a ignorat procedura legală de autorizare - dacă ofertantul ar fi intenționat elaborarea Proiectului Tehnic independent de procedura de autorizare, asemenea mențiuni nici nu ar fi existat în metodologia de proiectare.

3. Documentația de atribuire nu interzice desfășurarea în paralel a activităților pregătitoare.

Astfel arată că caietul de sarcini are ca obiect, în cadrul unui singur contract de proiectare și execuție, atât elaborarea DTAC, elaborarea Proiectului Tehnic, elaborarea Detaliilor de Execuție, asistența tehnică, cât și execuția lucrărilor. Nicăieri, documentația de atribuire nu prevede că activitățile pregătitoare aferente Proiectului Tehnic nu pot începe înainte de emiterea Autorizației de construire - dimpotrivă, autoritatea contractantă a solicitat expres un plan de implementare fezabil, un... al riscurilor, monitorizarea progresului și optimizarea utilizării resurselor, ceea ce presupune tocmai planificarea și desfășurarea simultană a activităților compatibile.

4. Contractul confirmă că proiectarea continuă pe întreaga durată a execuției.

În opinia sa contestatorul omite faptul că obligațiile proiectantului nu încetează odată cu emiterea Autorizației de construire. Potrivit proiectului de contract și Caietului de sarcini, proiectantul are obligația de întocmire a dispozițiilor de șantier, elaborare de detalii de execuție și planșe modificatoare, emiterea... pentru eventuale variații de cantități, stabilirea soluțiilor pentru defectele constatate în execuție, participarea la recepția lucrărilor, elaborarea rapoartelor de activitate și asigurarea asistenței tehnice pe durata execuției. Rezultă că, însăși documentația contractuală, demonstrează că activitatea de proiectare este una continuă și dinamică, desfășurată inclusiv după emiterea Autorizației de construire și pe durata execuției - fiind cu atât mai puțin justificată susținerea contestatorului că simpla apariție a activității «Proiect Tehnic» într-o anumită poziție din grafic ar demonstra încălcarea succesiunii legale.

5. Nu există nicio dovadă a unei neconformități.

Contestatorul nu indică nicio cerință din caietul de sarcini încălcată, nicio clauză contractuală încălcată, nicio dispoziție din propunerea tehnică... care... .. S.R.L. -... afirmă că va executa lucrări fără Autorizație de construire și nicio declarație... care aceasta ar intenționa să ignore

Legea nr. 50/1991. Critica este construită exclusiv pe o interpretare proprie a reprezentării grafice a unor activități.

În consecință, simpla existență a unei suprapunerii grafice între activități nu demonstrează încălcarea Legii nr.... și nu poate constitui motiv de declarare a ofertei ca neconformă, în lipsa unei prevederi exprese încălcate sau a unei dovezi că... .. S.R.L. -... și-ar fi asumat executarea contractului cu nerespectarea procedurii legale de autorizare.

Pentru considerentele expuse, solicită Consiliului:

1. Cu titlu prealabil, luarea în considerare a neconcordanței dintre denumirea... indicate în petitul contestației suplimentare și... la care se referă efectiv motivarea acesteia;

2. Cu titlu..., respingerea contestației suplimentare nr.... ca tardivă, întrucât, motivul invocat este unul absolut nou, iar contestatorul nu a dovedit că se află în ipoteza avută în vedere de jurisprudența CJUE pe care își întemeiază cererea de repunere în termen;

3. Respingerea cererii subsidiare de repunere în termen formulate în temeiul art. 186 alin. (1) C.proc.civ., întrucât, instituția este inaplicabilă... analogie procedurii speciale reglementate de Legea nr. 101/2016, iar, în orice caz, condițiile sale nu sunt întrunite, contestatorul nefiind împiedicat în mod absolut să exercite calea de atac, pe care de altfel a exercitat-o deja, în termen;

4. În subsidiar față de cele de mai sus, respingerea contestației suplimentare ca neîntemeiată, întrucât planificarea criticată nu contravine, în mod dovedit, cronologiei impuse de Legea nr. 50/1991, iar, în orice caz, o eventuală neclaritate a graficului de execuție este susceptibilă de clarificare, nu de respingere automată a ofertei;

5. menținerea comunicării privind rezultatul procedurii de atribuire nr.... și a raportului procedurii nr.....

... adresa nr....., înregistrată la CNSC sub nr.... autoritatea contractantă transmite dosarul achiziției în format electronic pe stick.

... corespondența înregistrată la Consiliu sub nr..... .. S.R.L. depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din data de..., emisă de..., în valoare de... (aferentă dosar nr....).

... corespondența înregistrată la Consiliu sub nr..... .. S.R.L. depune, în original, recipisa de consemnare a cauțiunii nr.... din data de..., emisă de..., în valoare de... (aferentă dosar nr....).

Analizând susținerile și documentele depuse la dosarul cauzei, CONSILIUL constată următoarele:

....., în calitate de autoritate contractantă, a organizat procedura simplificată în vederea atribuirii contractului, având ca obiect: „....”.

În cauza care formează obiectul dosarului nr...., a formulat... .. S.R.L. cererea de intervenție nr...., înregistrată la Consiliul Național de Soluționare a Contestațiilor sub nr...., care are natura juridică a unei cereri de intervenție accesorie, deoarece sprijină poziția autorității contractante, fără a solicita desființarea vreunui act emis de

aceasta, motiv pentru care, Consiliul califică cererea de intervenție drept cerere de intervenție accesorie formulată în favoarea autorității contractante.

În raport de dispozițiile art. 17 alin. (3) din Legea nr. 101/2016, care stipulează, următoarele *„Până la soluționarea contestației de către Consiliu, (...), operatorii economici participanți la procedura de atribuire pot formula cerere de intervenție voluntară în litigiu, potrivit prevederilor Legii nr.... privind Codul de procedură civilă, republicată, cu modificările ulterioare, în termen de 10 zile de la data publicării în SEAP a contestației. (...)”* și art. 5 din același act normativ care prevede că: *„(1) Termenele procedurale stabilite de prezenta lege, exprimate în zile, încep să curgă de la începutul primei ore a primei zile a termenului și se încheie la expirarea ultimei ore a ultimei zile a termenului. (2) Ziua în cursul căreia a fost comunicat un act procedural nu este luată în calculul termenului. Dacă ultima zi a unui termen exprimat altfel decât în ore este o zi nelucrătoare, termenul se încheie la expirarea ultimei ore a următoarei zile lucrătoare”...*, la data de..., autoritatea contractantă a **publicat** în SEAP sub identificatorul: *„[..... /...1...] contestatie.pdf.p7s”*, prima din cele 2 contestații formulate de... .. S.R.L., Consiliul constată că cererea de intervenție este formulată în termenul legal.

Având în vedere dispozițiile art. 17 alin. (3) și art. 68 din Legea nr. 101/2016, coroborate cu prevederile art. 61 alin. (3), art. 63, 65 și 67 din Cod proc. civ., dar și faptul că, în cadrul procedurii de atribuire, în cauză, intervenientul (lider al... desemnată câștigătoare) solicită, în..., menținerea deciziei autorității contractante, Consiliul admite în principiu cererea de intervenție formulată, astfel cum a fost calificată, iar, în conformitate cu art. 67 din C.p.c., coroborat cu cele ale art. 68 din Legea nr. 101/2016, va analiza cererea de intervenție aparținând... .. S.R.L. împreună cu contestația formulată de... .. S.R.L..

Având în vedere faptul că... .. S.R.L. a solicitat accesul la dosarul constituit la Consiliu, devin aplicabile prevederile art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căreia *„La cerere, părțile cauzei au acces la documentele dosarului constituit la Consiliu, în aceleași condiții în care se realizează accesul la dosarele constituite la instanțele de judecată potrivit prevederilor Legii nr...., republicată, cu modificările ulterioare, cu excepția documentelor pe care operatorii economici le declară și probează ca fiind confidențiale, întrucât cuprind, fără a se limita la acestea, secrete tehnice și/sau comerciale, stabilite... legii, iar dezvăluirea acestora ar prejudicia interesele legitime ale operatorilor economici, în special în ceea ce privește secretul comercial și proprietatea intelectuală”*.

Din economia acestei norme rezultă că accesul părților la documentele dosarului constituie regula, iar restricționarea lui reprezintă excepția, condiționată de întrunirea cumulativă a două cerințe distincte în persoana operatorului economic care se prevalează de ea, respectiv declararea înscrisurilor ca fiind confidențiale și, deopotrivă, probarea atât

a caracterului confidențial al acestora, cât și a prejudiciului pe care dezvăluirea lor l-ar produce.

În exercitarea atribuțiilor conferite de art. 20 alin. (1) din Legea nr. 101/2016... adresa nr....., Consiliul a solicitat... -....., al cărei lider este... S.R.L., să comunice temeiul juridic al încadrării înscrisurilor menționate ca fiind confidențiale, să justifice această încadrare și să dovedească... orice mijloc de probă, caracterul confidențial al documentelor, precum și prejudiciul rezultat din dezvăluirea informațiilor.

... răspunsul nr...., înregistrat la Consiliu sub nr...., intervenientul a invocat prevederile art. 57 alin. (1) și (4) și ale art. 217 alin. (5) și (6) din Legea nr. 98/2016, ale art. 123 alin. (1) din HG nr. 395/2016, ale art.... alin. (1) și (3) din Legea nr. 101/2016, ale art. 1 lit. b) din Legea nr. 11/1991, ale Legii nr. 8/... și ale Legii nr. 544/..., argumentând că declarația de confidențialitate a fost formulată la momentul depunerii ofertei... Formularul nr.... din propunerea tehnică și... pct. 11 din Formularul nr. 6 din propunerea financiară, și că întinderea acesteia asupra conținutului integral al propunerii tehnice și propunerii financiare corespunde conținutului lor efectiv, fiind detaliată pe categorii de informații. În susținere, intervenientul a depus declarația furnizorului de mobilier urban conținând o clauză de confidențialitate, declarația producătorului, declarația administratorului, regulamentul intern, decizia administratorului privind politica de protecție a informațiilor confidențiale, o procedură internă de... al documentelor, acorduri de confidențialitate încheiate cu subcontractanții, un contract individual de muncă însoțit de fișa postului, certificate ISO și capturi de ecran.

Analizând răspunsul ofertantului... raportare la exigențele art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016, Consiliul reține că acesta nu este de natură să justifice restricționarea accesului la dosar, pentru considerentele care urmează.

În primul rând, declarația de confidențialitate invocată de intervenientă acoperă... propriile sale mențiuni, „PROPUNEREA TEHNICĂ ÎN TOTALITATE” și „PROPUNEREA FINANCIARĂ ÎN TOTALITATE”, precum și răspunsurile la solicitările de clarificări subsecvente. Or, art. 57 alin. (1) teza a doua din Legea nr. 98/2016 dispune, fără echivoc, astfel: *„Caracterul confidențial se aplică doar asupra datelor/informațiilor indicate și dovedite ca fiind date cu caracter personal, secrete tehnice sau comerciale sau sunt protejate de un drept de proprietate intelectuală”*, ceea ce exclude posibilitatea unei confidențializări în bloc... unor documente privite în ansamblul lor.

Consiliul observă că această limitare este recunoscută de intervenient, care citează, în cuprinsul răspunsului său, Îndrumarea... privind analiza confidențialității ofertelor din data de..., potrivit căreia *„nici oferta tehnică și nici oferta financiară nu pot fi declarate ca fiind confidențiale în integralitatea lor, iar autoritatea contractantă are obligația de a face publice informații/elemente din conținutul acestora, precum prețul ofertei”*. Susținerea intervenientului, în sensul că

această exigență ar fi satisfăcută... faptul că prețul total al ofertei a fost comunicat public, nu poate fi primită, întrucât, îndrumarea invocată nu se limitează la a impune publicitatea prețului, ci interzice, distinct, declararea celor două propuneri ca fiind confidențiale în integralitatea lor.

În al doilea rând, art. 57 alin. (4) teza a doua din Legea nr. 98/2016 stabilește că informațiile indicate ca fiind confidențiale *„trebuie să fie însoțite de dovada care le conferă caracterul de confidențialitate, dovadă ce devine anexă la ofertă, în caz contrar nefiind aplicabile prevederile alin. (1)”*. Norma juridică anterior indicată fixează, așadar, atât natura cerinței, cât și momentul la care aceasta trebuie îndeplinită, respectiv la depunerea ofertei, dovada urmând să devină parte a acesteia.

Or, din analiza ofertei... al cărei lider este... S.R.L., Consiliul constată că declarația de confidențialitate nu a fost însoțită de niciun mijloc de probă. Înscrierile enumerate anterior au fost prezentate abia în luna iulie a anului 2026, în cursul procedurii de soluționare a prezentelor contestații, iar nu ca anexă la ofertă, astfel cum impune norma citată. Consecința expres prevăzută de legiuitor pentru această situație este inaplicabilitatea prevederilor art. 57 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, ceea ce înseamnă că informațiile în discuție nu beneficiază de protecția pe care autoritatea contractantă a considerat că trebuie să le acorde.

În al treilea rând, verificarea pe care autoritatea contractantă avea obligația de a o efectua nu a avut loc. Astfel, la pct.... din Raportul procedurii nr...., comisia de evaluare a consemnat că *„Ofertanții nu au declarat nicio informație din ofertele prezentate ca fiind confidențială/clasificată/protejată de un drept de proprietate intelectuală”, în vreme ce... punctul de vedere nr...., aceeași autoritate contractantă a susținut, în apărare, că toți ofertanții au declarat și au justificat confidențialitatea ofertelor, motiv pentru care a aplicat un tratament egal tuturor participanților.*

Cele două afirmații se exclud reciproc. Indiferent care dintre ele corespunde realității, rezultatul este același, respectiv faptul că, la momentul soluționării cererilor de acces la dosarul achiziției, comisia de evaluare nu a procedat la analiza declarațiilor de confidențialitate și a eventualelor dovezi care le însoțeau, ci a restricționat accesul în mod global, fără nicio verificare a îndeplinirii condițiilor legale.

Consiliul subliniază faptul că autoritatea contractantă nu are opțiunea de a acorda sau de a refuza accesul ofertanților la dosarul achiziției, ci are obligația de a asigura accesul neîngrădit la informațiile pentru care caracterul confidențial nu a fost dovedit, ca efect al principiului transparenței consacrat de art. 2 alin. (2) lit. d) din Legea nr. 98/2016. Restricționarea accesului pe motive de confidențialitate constituie o excepție de la acest principiu și, ca orice excepție, este de strictă interpretare și aplicare.

În acest sens, art. 21 alin. (1) din Directiva 2014/24/UE prevede că autoritatea contractantă nu dezvăluie informațiile transmise de

operatorii economici și desemnate de aceștia ca fiind confidențiale. Transpunând această dispoziție, legiuitorul român nu s-a limitat la reproducerea textului directivei, ci, valorificând mențiunea *„cu excepția cazului în care se prevede altfel în legislația națională”*, a adăugat o condiție suplimentară, aceea ca informațiile să fie nu doar indicate, ci și dovedite ca fiind confidențiale, astfel cum rezultă din art. 57 alin. (1) și (4) din Legea nr. 98/2016. Potrivit notei de fundamentare a OUG nr. 23/2020... care a fost introdus alin. (4) al art. 57, intervenția legislativă a urmărit tocmai... acestui aspect, raportat la faptul că operatorii economici participanți la procedurile de atribuire nu justificau confidențialitatea.

În același sens s-a pronunțat și Curtea de Justiție a... în cauza C-9... /..., statuând că oferta, privită în ansamblul său, nu poate fi considerată confidențială, operatorul economic având posibilitatea de a indica anumite informații ca fiind confidențiale. Relevante sunt și concluziile... formulate în aceeași cauză, potrivit cărora articolul 21 din Directiva 2014/24/UE *„nu încredințează exclusiv operatorului economic funcția de a specifica, după cum consideră de cuviință, informațiile care trebuie calificate drept confidențiale”*, cererea motivată a acestuia fiind supusă deciziei ulterioare a autorității contractante și, eventual, a organismului care controlează deciziile acesteia.

Consiliul reține, de asemenea, că, potrivit aceleiași Îndrumări... din..., prevederile OUG nr. 25/2019 privind protecția know-how-ului și a informațiilor de afaceri nedivulgate care constituie secrete comerciale nu se aplică în domeniul achizițiilor publice, aspect necontestat de altfel nici de intervenientă, care a precizat expres că nu își întemeiază declarația pe acest act normativ.

În privința înscrisurilor referitoare la mobilierul urban, provenite de la un terț producător și însoțite de o clauză contractuală de confidențialitate, Consiliul reține că o atare clauză nu este suficientă, în sine, pentru a dovedi caracterul confidențial al informațiilor, cât timp nu se arată, în concret, de ce acele informații sunt confidențiale, dincolo de convenția părților, în sensul unei confidențialități de plano. Un raționament contrar ar presupune ca... simplul acord de voință al părților unui contract de furnizare a unor produse ce urmează a fi oferite într-o procedură de atribuire, să fie golite de conținut dispozițiile art. 57 alin. (1) din Legea nr. 98/2016 și să fie anihilat dreptul celorlalți participanți la o cale de atac efectivă, în cadrul căreia să poată invoca eventualele nereguli ale ofertei însoțite de o asemenea declarație. În orice caz, aceste înscrisuri privesc o parte determinată a propunerii tehnice, iar nu integralitatea acesteia și, cu atât mai puțin, propunerea financiară sau documentele de calificare.

Pentru toate aceste considerente, Consiliul constată că declarația de confidențialitate a... al cărei lider este... S.R.L. nu îndeplinește condițiile cumulative prevăzute de art.... alin. (1) din Legea nr. 101/2016 și de art. 57 alin. (1) și (4) din Legea nr. 98/2016, motiv pentru care a decis să pună la dispoziția contestatoarei... S.R.L., care și-a manifestat dorința

de a studia dosarul, toate documentele aflate la dosarul constituit la Consiliu, procedând în acest sens... adresa nr..... și acordând accesul efectiv la data de....

Consiliul nu poate face abstracție nici de faptul că... modul în care a gestionat cererile de acces, autoritatea contractantă a restricționat, în mod excesiv și nejustificat, accesul contestatorului la dosarul achiziției, în condițiile în care, declarația de confidențialitate din oferta declarată câștigătoare nu era însoțită de înscrisuri care să probeze caracterul confidențial al informațiilor, iar în privința documentelor de calificare nu exista nici măcar o declarație în acest sens.

Consiliul reține că prevederile art. 217 alin. (6) din Legea nr. 98/2016, potrivit căreia, după comunicarea rezultatului procedurii, autoritatea contractantă este obligată să permită, la cerere, accesul neîngrădit al oricărui ofertant la raportul procedurii de atribuire și la informațiile care nu fac parte din propunerile tehnice și financiare, precum și la informațiile din cadrul propunerilor tehnice care nu au fost declarate și probate ca fiind confidențiale, au o deosebită relevanță din perspectiva mecanismului de remedii reglementat de Legea nr. 101/2016. Aceste dispoziții urmăresc ca ofertanții să poată formula, în termenul prevăzut la art. 8 din Legea nr. 101/2016, contestații care să cuprindă toate pretențiile și argumentele lor, iar eventualele remedii să fie dispuse eficient și cât mai rapid posibil, potrivit art. 1 alin. (1) din Directiva 89/665/CEE.

Având în vedere prevederile art. 26 alin. (1) din Legea nr. 101/2016, potrivit căreia „*Consiliul se pronunță mai întâi asupra excepțiilor de procedură și de fond (...) iar când constată că acestea sunt întemeiate, nu mai procedează la analiza pe fond a cauzei*”, Consiliul urmează a se pronunța cu întâietate asupra excepției tardivității celei de a doua contestații, formulată de... .. S.R.L. ulterior studierii dosarului achiziției, transmis de autoritatea contractantă la dosarul cauzei.

Autoritatea contractantă a invocat tardivitatea acestei contestații pe două temeiuri distincte, respectiv depășirea termenului de 7 zile prevăzut la art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, calculat de la data de..., și neînaintarea contestației către autoritatea contractantă în termenul legal de contestare, cu consecința prevăzută la art. 16 alin. (1) din același act normativ. Aceeași excepție a fost invocată și de intervenient... notele scrise depuse la data de....

Analizând primul temei, Consiliul reține că nu se pot asigura căi de atac efective împotriva încălcărilor dispozițiilor aplicabile în materia atribuirii contractelor de achiziție publică decât dacă termenele prevăzute pentru introducerea acestor căi de atac încep să curgă numai de la data la care contestatorul a luat cunoștință sau ar fi trebuit să ia cunoștință despre pretinsa încălcare a dispozițiilor menționate.

În acest sens... Hotărârea din 28 ianuarie... pronunțată în cauza C-406/08, Uniplex (UK), Curtea de Justiție a... a statuat, la considerentul 30, că faptul că un candidat sau un ofertant află că oferta sa a fost respinsă nu îl îndreptățește să formuleze efectiv o acțiune, asemenea

informații fiind insuficiente pentru a-i permite să afirme că există eventual o ilegalitate care poate face obiectul unei acțiuni, iar la considerentul 31, că numai după ce a fost informat despre motivele deciziei autorității contractante ofertantul vizat are posibilitatea să își formeze o convingere clară în legătură cu existența unei eventuale încălcări a dispozițiilor aplicabile și cu oportunitatea formulării unei acțiuni.

Același raționament a fost reluat de Curtea de Justiție a... în cauza C-532/2020, în care, la considerentul 37, s-a statuat că, în împrejurările în care motivele pertinente ale unei decizii a autorității contractante nu au fost aduse la cunoștința ofertanților nici... intermediul unei publicări, nici cu ocazia notificării acestei decizii, termenul de exercitare a căii de atac începe să curgă nu de la data primirii deciziei, ci de la data comunicării motivelor pertinente ale acesteia, care garantează că partea a avut cunoștință sau a putut să aibă cunoștință despre eventualele încălcări care viciază decizia respectivă.

Aplicând acest raționament în prezenta cauză, Consiliul reține că motivul invocat... contestația nr.... privește planificarea cronologică a activităților de proiectare, astfel cum aceasta rezultă din graficul de implementare cuprins în propunerea tehnică a... al cărei lider este... S.R.L.. Un asemenea motiv nu putea fi nici cunoscut, nici argumentat... raportare la comunicarea rezultatului procedurii nr....u la Raportul procedurii nr...., întrucât presupune cunoașterea conținutului concret al propunerii tehnice din oferta desemnată câștigătoare, la care contestatorului nu i s-a permis accesul.

Susținerea intervenientului potrivit căreia contestatorul ar fi dispus deja de o cale de atac efectivă, pe care a și utilizat-o... contestația inițială, nu poate fi primită. Exercițarea în termen a unei căi de atac întemeiate pe elementele accesibile public nu echivalează cu posibilitatea de a invoca motive care rezultă exclusiv din înregistrări la care accesul a fost restricționat nelegal. A reține teza contrară ar însemna ca operatorul economic diligent, care contestă în termen ceea ce cunoaște, să fie pus într-o situație mai puțin favorabilă decât cel care așteaptă obținerea accesului, iar autoritatea contractantă care a restricționat nejustificat accesul să obțină un beneficiu procesual din propria conduită nelegală.

Consiliul reține că, în cauză, contestatorul a luat cunoștință de conținutul propunerii tehnice a ofertantului declarat câștigător la data de..., cu ocazia studierii dosarului la sediul Consiliului, în procedura reglementată de art.... din Legea nr. 101/2016. Calculând termenul de 7 zile prevăzut la art. 8 alin. (1) lit. b) din Legea nr. 101/2016, potrivit regulilor stabilite la art. 5 din același act normativ, de la data de..., rezultă că ultima zi a termenului a fost..., iar contestația a fost înregistrată la Consiliu la data de..., așadar în interiorul termenului legal.

... urmare, constatând faptul că motivul pentru care contestatorul... S.R.L. a fost nevoit să formuleze contestația nr.... constă în restricționarea nejustificată a accesului la dosarul achiziției și

faptului că această contestație a fost formulată în termen față de data studierii dosarului la sediul Consiliului, Consiliul va respinge, ca neîntemeiată, excepția tardivității invocată de autoritatea contractantă și de intervenientă.

Analizând cel de al doilea temei al excepției, respectiv faptul că autoritatea contractantă nu ar fi primit contestația formulată de... .. S.R.L. ulterior studierii dosarului cauzei, Consiliul urmează să îl respingă, ca nefondat, având în vedere faptul că, potrivit facturii DIV 4229/... și a notei de inventar aferente, aferente trimiterii poștale VA0..., transmise de contestator la dosarul cauzei în anexa corespondenței înregistrată la CNSC sub nr...., acesta a depus contestația la oficiul poștal 10... în data..., în interiorul termenului de contestare calculat mai sus, fiind incidente prevederile art.... alin. (1) Cpc potrivit cărora „actul de procedură, depus înăuntrul termenului prevăzut de lege... scrisoare recomandată la oficiul poștal (...), este socotit a fi făcut în termen” coroborat cu alin. (3) al aceleiași norme juridice, potrivit căruia „(...) recipisa oficiului poștal (..) servește ca dovadă a datei depunerii actului de către partea interesată”.

În plus, se reține că autoritatea contractantă a primit corespondența VA0..., aspect care rezultă atât din semnătura olografă de pe copia recipisei transmisă la dosarul cauzei în anexa corespondenței de mai sus cât și din interogarea aplicației track & trace, aflată pe... web a..., la adresa internet <https://www.posta-romana.ro/track-trace.html>, din care rezultă că trimiterea poștală menționată mai sus a fost predată la destinatar în data....

... urmare, Consiliul urmează a respinge, ca nefondată, excepția tardivității contestației.

Ca urmare a soluției pronunțate asupra excepției tardivității, analiza cererii subsidiare de repunere în termen, formulată de societatea contestatoare pentru eventualitatea reținerii tardivității, precum și a apărărilor intervenientei referitoare la aceasta, rămâne fără obiect.

Procedând la analiza fondului cauzei, Consiliul reține că societatea contestatoare... .. S.R.L., în calitate de lider al..., clasată pe locul 2 în ierarhia rezultată din aplicarea criteriului de atribuire, cu un punctaj de... puncte și un preț de... fără TVA, este nemulțumită de faptul că autoritatea contractantă a declarat admisibilă și, ulterior, câștigătoare oferta... .. -..., cu un punctaj de 1... de puncte și un preț de..., fără TVA, deși, în opinia sa, această ofertă nu îndeplinește criteriile de calificare privind experiența similară și standardele de asigurare a calității și de protecție a mediului, iar propunerea tehnică a acesteia cuprinde o planificare a activităților de proiectare contrară cerințelor caietului de sarcini.

Consiliul va analiza, în cele ce urmează, fiecare dintre aceste critici... raportare atât la cerințele documentației de atribuire, cât și la legislația specifică în materie.

În acest sens, Consiliul va reține că o primă critică din contestația formulată de... .. S.R.L. vizează modul în care autoritatea contractantă a verificat îndeplinirea cerinței de experiență similară de către... .. S.R.L.

-... ..-..., susținând, în esență, că înscrisurile prezentate în legătură cu contractul invocat de asociatul turc nu provin de la... al lucrărilor și nu conțin informațiile impuse... documentația de atribuire, iar contractul invocat de asociatul... a fost executat în cadrul unei asocieri, fără ca partea proprie a acestui operator economic să fie individualizată.

Cerința de calificare privind experiența similară a fost stabilită... fișa de date a achiziției, secțiunea privind capacitatea tehnică și profesională, Cerința nr.... „*Experiența similară*”, și a fost modificată... Răspunsul consolidat la solicitările de clarificare nr...., publicat în SEAP și preluat.../Erata automată DF12625... din data de..., dobândind următorul conținut:

„... lucrări similare obiectului contractului, se înțelege proiectarea și execuția de lucrări de construcții / reabilitare / modernizare parcuri, care să includă: - lucrări de amenajare alei pietonale sau pistă de biciclete și una dintre următoarele: - lucrări de amenajare: spații verzi și irigații sau peisagistică și irigații; - locuri de joacă sau terenuri de sport; - elemente smart sau iluminat exterior, în valoare de cel puțin... fără TVA. Ofertanții trebuie să prezinte referințe pentru fiecare din cele 2 componente (proiectare și execuție) ce includ componente din cele enumerate anterior. (...)... condițiilor de mai sus în valoare cumulativă de cel puțin... fără TVA. Experiența de natură similară prezentată pentru îndeplinirea cerinței trebuie să fie realizată la nivelul a cel mult 4 contracte în ultimii 5 ani”.

Aceeași cerință stabilește, în cuprinsul fișei de date, conținutul obligatoriu al certificărilor... care se face dovada experienței similare, astfel:

„Respectivele certificări vor trebui să indice: a. obiectul prestațiilor / lucrările executate, astfel încât să fie furnizate toate informațiile solicitate și necesare pentru a se verifica îndeplinirea cerinței privind experiența similară, b. beneficiarii, indiferent dacă aceștia sunt autorități contractante sau clienți privați, c. valoarea în lei, fără TVA, corespunzător contractelor executate în perioada de referință (ultimii 5 ani), d. perioada, mai exact intervalul periodic (data de început și data de finalizare) în care s-au prestat serviciile, e. locul execuției lucrărilor/prestării serviciilor, f. să precizeze dacă au fost executate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit; g. partea și contravaloarea din contract realizată, în cazul în care experiența similară a fost dobândită în cadrul unei asocieri de operatori economici”.

Nota nr.... la aceeași cerință prevede că „Certificările vor fi emise sau contrasemnate de beneficiar (autoritate contractantă sau client privat). Intră în categoria documentelor reprezentând certificări de bună execuție: procese verbale de recepție /recomandări /documente constatatoare sau alte documente similare în măsura în care acestea sunt emise sau contrasemnate de beneficiar și furnizează toate informațiile solicitate pentru demonstrarea îndeplinirii cerinței de calificare privind experiența similară”, iar Nota nr.... prevede că „Pentru calculul nivelului valoric al contractelor exprimate în altă monedă decât lei,

ofertantul/ofertanții vor face conversia la cursul mediu anual leu/altă valută comunicat de BNR pentru anii în cauză. Documentele emise în altă limbă decât limba română vor fi însoțite de traducere autorizată”.

În ceea ce privește conținutul ofertei, Consiliul reține că... documentul unic de achiziție europeană al asociatului... .., aflat în fișierul „Duae-...pdf”, acest operator economic a declarat un singur contract, respectiv contractul nr...., având ca obiect „Proiectarea și execuția lucrărilor de peisagistică vegetală, peisagistică structurală, sisteme de irigații automate și mobilier urban”, cu o valoare de... fără TVA, executat în perioada..., beneficiar... ..

În susținerea acestei declarații, ca urmare a solicitării autorității contractante nr...., formulată în temeiul art....6 alin. (2) din Legea nr. 98/2016... .. S.R.L. -... .. a depus adresa nr....., aflată în fișierul „Raspuns_solicitare_documente_suport_DUAE.pdf”, unde, la pct.... din opis, figurează „Documente privind experiența similară: Extras contract, Certificat de finalizare a lucrărilor, Recomandare”.

Analizând aceste înscrisuri, Consiliul reține că, la pag. 61-62 din fișierul „Raspuns_solicitare_documente_suport_DUAE.pdf” se află traducerea unui extras din contractul nr...., respectiv 4 pagini din cele 32 ale înscrisului original, incluzând Actul adițional nr...., care conține defalcarea valorică pe capitole, respectiv „SERVICII DE PROIECTARE - CONSULTANȚĂ” în valoare de..... TRL și „SERVICII DE EXECUȚIE” în valoare de..., 02 TRL. Ambele părți figurează la rubricile „SUBCONTRACTANT” și „COMPANIA (...)” cu mențiunea „semnătura indescifrabilă”, fără indicarea numelui și a calității semnatarilor.

La pag. 65 din același fișier se află traducerea înscrisului intitulat „CERTIFICAT DE FINALIZARE A LUCRĂRILOR”, emis sub antetul..., care cuprinde un tabel cu următoarele mențiuni: „COMPANIA -... ..”, „SUBCONTRACTANT -”, „... - Proiectul de proiectare și execuție pentru... și... - Parcelele 14-15, ...”, „DATA SEMNĂRII CONTRACTULUI -...”, „DATA FINALIZĂRII CONTRACTULUI -...”, „...” și „VALOAREA..., 02 TL + TVA”. Acest înscris nu poartă număr de înregistrare și nici poartă dată de emitere, iar la rubricile „SUBCONTRACTANT” și „COMPANIA” figurează, de asemenea, exclusiv mențiunea „semnătura indescifrabilă”, fără indicarea numelui, a funcției sau a calității semnatarilor și fără aplicarea vreunei ștampile.

La pag. 66 din același fișier se află înscrisul redactat în limba engleză, sub antetul... .., având formula de adresare „To whom it may concern”... care se confirmă că lucrările de amenajare peisagistică enumerate în devizul anexat au fost executate și finalizate în întregime de..., în temeiul contractului încheiat cu Acest înscris este singurul din întreaga documentație prezentată în legătură cu contractul în discuție care poartă numele unei persoane identificabile, respectiv „... .. - LANDSCAPE ARCHITECT -...”, urmat de o semnătură și de ștampila societății. Traducerea acestui înscris se află la pag. 71 din același fișier.

La pag. 67-70 din același fișier se află devizul denumit „...”, urmat de trei pagini de detaliere pe categorii, respectiv „... 14...”, „... 14...”, „... 14...”, „... 14...” și „... 14...”. Acest deviz este singurul înscris care conține informațiile concrete de natură a permite verificarea similitudinii lucrărilor cu obiectul contractului în discuție, respectiv categoriile de lucrări, cantitățile, prețurile unitare și valorile pe capitole, însă devizul nu poartă antet, nu poartă semnătură, nu poartă ștampilă și nu conține nicio mențiune care să permită identificarea emitentului său, fiind o simplă listare de tabel.

Consiliul reține, în plus, faptul că devizul menționat cuprinde o coloană intitulată „...”, destinată tocmai indicării părții executate efectiv de asociatul turc, coloană care este necompletată la toate categoriile de lucrări, cu excepția unei singure poziții, respectiv „...” din cadrul capitolului de irigații, unde figurează mențiunea „1...%”, corespunzătoare unei valori de..... TRL din totalul de..., 02 TRL.

Din analiza coroborată a acestor înscrisuri rezultă că înscrisul care poartă o certificare identificabilă a beneficiarului..., respectiv scrisoarea de la pag. 66, nu conține niciuna dintre informațiile enumerate la lit. a)-g) din fișa de date, în sensul că nu indică obiectul detaliat al lucrărilor executate, nu indică valoarea acestora, nu indică perioada de execuție, nu indică locul execuției, nu precizează dacă lucrările au fost executate în conformitate cu normele profesionale din domeniu și dacă au fost duse la bun sfârșit și nu indică partea și contravaloarea realizată de asociatul turc, ci se limitează la o confirmare generică... trimitere la un deviz anexat.

În mod simetric, înscrisurile care conțin informațiile concrete, respectiv devizul de la pag. 67-70 și, în parte, certificatul de finalizare de la pag. 65, nu sunt asumate de nicio persoană identificabilă, primul nefiind semnat de nimeni, iar cel de al doilea purtând exclusiv mențiunea „semnătura indescifrabilă”, fără număr și fără dată de emitere.

Or, cerința documentației de atribuire impune, în mod cumulativ, ca certificările să fie emise sau contrasemnate de beneficiar și să furnizeze toate informațiile solicitate. Cele două condiții nu pot fi îndeplinite... însumarea unor înscrisuri dintre care unul are autor identificabil, dar nu are conținut relevant, iar celelalte au conținut relevant, dar nu au autor identificabil, întrucât, certificarea provenind de la beneficiar are tocmai rolul de a conferi credibilitate datelor pe care le atestă, iar acest rol nu poate fi îndeplinit față de un înscris pe care... nu și l-a asumat.

În privința contractului invocat de asociatul..., Consiliul reține că, potrivit documentului unic de achiziție europeană aflat în fișierul „Duae-....pdf”, acest operator economic a declarat contractul nr...., având ca obiect „...”, cu o valoare de... fără TVA, beneficiar....

Din înscrisurile depuse în susținere, aflate la pag. 106-151 din fișierul „Raspuns_solicitare_documente_suport_DUAE.pdf”, rezultă însă că respectivul contract a fost încheiat cu... „în calitate de lider asociere... și..., în calitate de Contractant”, iar ordinul de începere a lucrărilor și procesul-verbal de recepție se referă, deopotrivă, la „...”. Niciunul dintre

Înscrisurile prezentate nu indică *partea și contravaloarea din contract realizate efectiv* de..., deși cerința de la lit. g) din fișa de date impune expres această mențiune în cazul în care experiența similară a fost dobândită în cadrul unei asocieri de operatori economici.

Consiliul reține că, potrivit art. 179 lit. a) din Legea nr. 98/2016, *„Operatorul economic face dovada îndeplinirii cerințelor privind capacitatea tehnică și profesională... prezentarea, după caz, a unora sau mai multora dintre următoarele informații și documente: a) o listă a lucrărilor realizate în cursul unei perioade care acoperă cel mult ultimii 5 ani, însoțită de certificate de bună execuție pentru lucrările cele mai importante (...)*”, ceea ce presupune ca respectivele certificate să emane, în mod verificabil, de la persoana în măsură să ateste buna execuție, iar nu de la ofertantul însuși.

De asemenea, potrivit art. 1... alin. (1) lit. b) din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare are, între atribuțiile sale, *„verificarea îndeplinirii criteriilor de calificare de către ofertanți/candidați”*, atribuție care nu se poate limita la simpla inventariere a documentelor depuse, ci presupune verificarea efectivă a măsurii în care aceste documente probează... conținutul lor concret și... proveniența lor, îndeplinirea cerinței astfel cum aceasta a fost stabilită... documentația de atribuire.

Din analiza Procesului-verbal privind evaluarea documentelor-suport depuse de candidați pentru demonstrarea informațiilor din DUAЕ, Consiliul constată că, în privința experienței similare a... .. -..., comisia de evaluare s-a limitat la enumerarea documentelor prezentate, fără nicio analiză a conținutului acestora... raportare la lit. a)-g) și la Nota nr.... din fișa de date. Este semnificativ, în acest sens, faptul că același proces-verbal consemnează, în succesiune imediată, două valori diferite pentru unul și același contract nr...., respectiv... potrivit DUAЕ și... potrivit documentelor justificative, precum și date de început și de sfârșit ale contractului în ordine inversă, aspecte care nu au făcut obiectul vreunei clarificări.

Documentația de atribuire este obligatorie deopotrivă pentru ofertanți, la elaborarea ofertelor, și pentru autoritatea contractantă, în exercitarea atribuțiilor exclusive prevăzute la art. 1... alin. (1) din HG nr. 395/2016, comisia de evaluare neputând aplica cerințele de calificare altfel decât astfel cum acestea au fost stabilite... fișa de date și... clarificările subsecvente.

Pentru aceste considerente, Consiliul reține că, la momentul evaluării, autoritatea contractantă nu dispunea de elementele necesare pentru a stabili că... .. S.R.L. -... .. -... îndeplinește cerința de calificare privind experiența similară, critica formulată de contestatoarea... .. S.R.L. sub acest aspect fiind întemeiată.

Constatând caracterul întemeiat al acestei critici, Consiliul apreciază totodată că deficiențele reținute nu au caracter iremediabil și nu justifică... ele însele, respingerea directă a ofertei, ci, impun completarea și... documentelor justificative deja depuse, fiind incidente prevederile art....6 alin. (3) din Legea nr. 98/2016, potrivit căroră *„Autoritatea contractantă*

poate invita candidații/ofertanții să completeze sau să clarifice documentele prevăzute la alin. (1) sau (2)".

În acest sens, Consiliul reține că rigurozitatea și rolul activ în evaluarea ofertelor nu trebuie să conducă la o evaluare formală și excesivă a ofertelor sub imperiul unui formalism exagerat, ci trebuie analizate din perspectiva interesului... de utilizare a fondurilor publice alocate, sens în care solicitarea de lămuriri suplimentare este preferabilă unei soluții de respingere directă a ofertei, atunci când elementele lipsă privesc modul de atestare a unor lucrări efectiv executate, iar nu însăși existența acestora.

... urmare, în cadrul reevaluării, autoritatea contractantă va solicita... .. să completeze și să clarifice documentele justificative privind experiența similară, astfel încât, certificările prezentate în legătură cu contractul nr.... și cu contractul nr.... să provină, în mod identificabil, de la beneficiar și să cuprindă toate informațiile prevăzute la lit. a)-g) din fișa de date, inclusiv partea și contravaloarea din contract realizate efectiv de fiecare dintre cei doi asociați, iar, ulterior, va reevalua îndeplinirea cerinței de calificare privind experiența similară... raportare la documentele astfel completate.

În continuarea analizei sale, Consiliul reține că o altă critică din contestația formulată de... .. S.R.L. privind oferta desemnată câștigătoare vizează faptul că... deține certificate ISO al căror domeniu de aplicare acoperă exclusiv activități de comerț, iar nu lucrările de instalații electrice pe care urmează să le execute efectiv, precum și faptul că... nu a prezentat un certificat valabil, ci doar o notificare privind certificarea în curs.

Cerința de calificare a fost stabilită... fișa de date a achiziției, secțiunea „*Standarde de asigurare a calității și de protecție a mediului*”, în următorii termeni: „*Se va prezenta: Certificatul privind sistemul de... al calității din seria...u echivalent, sau alte certificate echivalente/documente emise în condițiile art. 2... alin. (2) din Legea nr. 98/2016, aflat/aflate în termen de valabilitate la momentul prezentării*”, respectiv „*certificatul privind sistemul de... al mediului din seria..., sau alte certificate echivalente/documente emise în condițiile art. 2... alin. (2) din Legea nr. 98/2016, aflat/aflate în termen de valabilitate la momentul prezentării*”.

Nota nr.... la fiecare dintre aceste două cerințe prevede: „*În cazul în care oferta este depusă de o asocieră, cerința va fi îndeplinită proporțional cu partea de implicare în execuția contractului a fiecărui membru al...*”.

Sub aspect faptic, susținerile contestatoarei se verifică, în sensul că la pag. 190 din fișierul „*Raspuns_solicitare_documente_suport_DUAE.pdf*” se află certificatul... nr.... al subcontractantului ... S.R.L., al căruia domeniu de aplicare acoperă codurile CAEN... - comerț cu ridicata al aparatelor electrice de uz gospodăresc și... - comerț cu amănuntul al mobilei, al articolelor de iluminat, iar la pag. 191 din același fișier se află certificatul... nr....02 al aceluiași subcontractant, al căruia domeniu de aplicare acoperă codurile CAEN..... și..., niciunul dintre aceste coduri neacoperind lucrările de

instalații electrice pe care ... S.R.L. urmează să le execute în proporție de 10% din valoarea contractului, potrivit... de subcontractare aflat în fișierul „Acord de subcontractare - pdf”. De asemenea, la pag. 260 din același fișier se află Notificarea nr.... emisă de... - Organismul de..... care se confirmă că... „este în curs de certificare a Sistemului de... al Calității și Mediu”, înscris care nu constituie un *certificat aflat în termen de valabilitate*.

Pe de altă parte, Consiliul reține că aceste constatări nu sunt de natură să atragă consecința urmărită de societatea contestatoare, pentru considerentele care urmează:

Astfel, cerința de calificare în discuție a fost stabilită de autoritatea contractantă exclusiv în sarcina ofertantului, respectiv, în cazul unei oferte comune, în sarcina membrilor..., Nota nr.... făcând referire, în mod neechivoc, la „fiecare membru al...”, fără nicio mențiune privind subcontractanții. Autoritatea contractantă nu a uzat, în privința acestei cerințe, de dreptul recunoscut de art. 174 alin. (1) din Legea nr. 98/2016, potrivit căruia „Autoritatea contractantă are dreptul de a solicita ofertantului/candidatului să transmită informații și documente relevante referitoare la capacitatea tehnică și profesională a subcontractanților propuși, cu privire la partea/părțile din contract pe care aceștia urmează să o/le îndeplinească efectiv”, normă care instituie un drept al autorității contractante, iar nu o obligație a acesteia, și care produce efecte numai în măsura în care a fost efectiv exercitată... documentația de atribuire.

Or, cerințele de calificare sunt de strictă interpretare și nu pot fi extinse, pe cale de interpretare, în cursul evaluării ofertelor, asupra unor categorii de participanți la procedură cărora documentația de atribuire nu le-a impus, în mod expres, îndeplinirea lor. O atare extindere ar contraveni principiului transparenței, consacrat de art. 2 alin. (2) lit. d) din Legea nr. 98/2016, întrucât ar însemna ca ofertanții să fie evaluați... raportare la exigențe care nu le-au fost aduse la cunoștință la momentul elaborării ofertelor.

Consiliul reține, totodată, că cerința a fost îndeplinită la nivelul... ofertante, întrucât toți cei trei membri ai acesteia dețin certificate valabile, respectiv... .. S.R.L. certificatele... nr.... C și... nr.... .. certificatele... nr.... și... nr...., iar... certificatele... nr.... și... nr....

Faptul că subcontractanții au depus, din proprie inițiativă, înscrisuri privind certificarea sistemelor lor de... nu poate transforma aceste înscrisuri în documente obligatorii, a căror neconformitate să atragă respingerea ofertei, întrucât depunerea unor documente care exced cerințelor documentației de atribuire nu este de natură să extindă obiectul verificării pe care comisia de evaluare este ținută să o realizeze.

Pentru aceste considerente, critica formulată de contestatoarea... .. S.R.L. privind certificatele de asigurare a calității și de protecție a mediului ale subcontractanților este nefondată și urmează a fi respinsă.

O altă critică din contestația formulată de... .. S.R.L. vizează faptul că acordul de asociere prezentat de ofertanta declarată câștigătoare nu

alocă niciunuia dintre asociați și niciunui subcontractant activitățile de asistență tehnică din partea proiectantului și de verificare tehnică a proiectului, deși acestea fac parte din obiectul contractului.

Caietul de sarcini prevede, la capitolul privind cerințele tehnice minime, că din obiectul contractului fac parte „...”.

În ceea ce privește conținutul ofertei, Consiliul reține că acordul de asociere din data de..., aflat în fișierul „Acord asociere... ..pdf”, stabilește cotele de participare ale membrilor..., respectiv... ..%... ..% și... 1%, cu indicarea generică a obiectului... ca fiind „Servicii de proiectare și execuție lucrări”.

Consiliul reține însă că activitatea de proiectare, din care decurge, potrivit legii, și asistența tehnică din partea proiectantului, a fost alocată în mod expres... acordul de subcontractare aflat în fișierul „NCS-Coanda documente semnate - Acord subcontractare NCS.pdf”, având ca obiect „...” în valoare de..., ceea ce confirmă că activitățile în discuție au fost cuprinse și cuantificate în ofertă.

În ceea ce privește verificarea tehnică a proiectului, Consiliul reține că, însăși cerința caietului de sarcini impune ca aceasta să fie realizată de verificatori tehnici atestați „*independenți de structura organizatorică a ofertantului*”. Or, nedeclararea acestor verificatori în calitate de asociați sau de subcontractanți este consecința firească a cerinței astfel formulate, iar nu o abatere de la aceasta, întrucât includerea lor în structura ofertantului ar fi contrazis tocmai condiția de independență impusă de autoritatea contractantă.

Consiliul reține că sancționarea unei oferte cu respingerea nu reprezintă o măsură ce intervine după constatarea formală că, în cuprinsul unei secțiuni a ofertei, nu se regăsesc informațiile indicate de autoritate, ci, apare exclusiv în măsura în care toate informațiile cuprinse în ofertă au fost analizate și evaluate în ansamblul lor, dezideratul autorității contractante fiind desemnarea drept câștigătoare a unei oferte care satisface întregul set de cerințe, independent de formalismul construirii și organizării conținutului ei.

De asemenea, potrivit art. 2 alin. (2) lit. b) din Legea nr. 98/2016, principiul proporționalității guvernează întreaga procedură de atribuire și impune ca actele autorității contractante să nu depășească limitele a ceea ce este adecvat și necesar în scopul realizării obiectivelor urmărite.

Pentru aceste considerente, Consiliul reține că critica formulată de contestatoarea... .. S.R.L. privind acordul de asociere este nefondată și urmează a fi respinsă.

Critica privind planificarea cronologică a activităților de proiectare, care formează obiectul dosarului nr...., formulată ulterior studierii dosarului cauzei, vizează faptul că graficul de implementare cuprins în propunerea tehnică a ofertantului declarat câștigător prevede finalizarea și avizarea proiectului tehnic anterior obținerii autorizației de construire, precum și faptul că activitatea de întocmire a documentației pentru avize și acorduri se finalizează ulterior activității de întocmire a documentației

pentru autorizarea executării lucrărilor de construcții, susținând că o atare planificare este incorectă cronologic, nerealistă și contrară cerințelor caietului de sarcini și prevederilor Legii nr.....

Cerința invocată este cea de la capitolul 8, pag. 18 din caietul de sarcini, potrivit căreia *„Ofertanții vor prezenta în mod clar modul de desfășurare a activităților, planificarea acestora în ordine cronologică și vor propune un grafic realist de realizare a serviciilor”*.

În ceea ce privește conținutul ofertei, Consiliul reține că graficul de implementare aflat la pag. 843-844 din fișierul „.....pdf” cuprinde, în ceea ce privește activitățile de proiectare, următoarea succesiune: întocmirea documentației pentru obținerea avizelor și acordurilor... certificatului de urbanism în perioada..., întocmirea documentației pentru autorizarea executării lucrărilor de construcții în perioada..., elaborarea Proiectului tehnic în perioada..., avizarea Proiectului tehnic la data de..., elaborarea detaliilor de execuție în perioada..., obținerea Autorizației de construire în perioada... și începerea execuției lucrărilor la data de....

Consiliul reține că succesiunea astfel descrisă corespunde, în fapt, celor susținute de contestator însă aceste constatări nu sunt de natură să atragă neconformitatea propunerii tehnice, pentru considerentele care urmează.

În primul rând, nici caietul de sarcini, nici vreo altă componentă a documentației de atribuire nu impun ca elaborarea Proiectului tehnic să intervină ulterior obținerii Autorizației de construire. Caietul de sarcini se limitează la a prevedea, la capitolul privind cerințele tehnice minime, *„Elaborarea D.T.A.C, P.Th, D.E.E. în conformitate cu H.G. nr. 907/2016”*, fără a stabili o ordine obligatorie între aceste documentații.

În al doilea rând, singura regulă de succesiune stabilită... documentația de atribuire este cea rezultată din Răspunsul consolidat la solicitările de clarificare nr...., potrivit căruia *„Durata de executare a lucrărilor este de cel mult 10 luni de la data emiterii ordinului de începere a lucrărilor, care va fi emis în cel mult 5 zile de la data încheierii... de recepție a Proiectului Tehnic și obținerii Autorizației de construire”*. Or, *graficul analizat respectă această regulă*, întrucât începerea execuției lucrărilor este prevăzută la data de..., ulterior atât avizării proiectului tehnic, cât și obținerii autorizației de construire.

În al treilea rând, elaborarea proiectului tehnic în paralel cu procedura de autorizare nu este interzisă de lege, riscul unei eventuale readaptări a acestuia la condițiile impuse... autorizația de construire fiind suportat de contractant, iar nu de autoritatea contractantă.

În ceea ce privește suprapunerea semnalată între activitatea de întocmire a documentației pentru avize și acorduri, care se finalizează la data de..., și activitatea de întocmire a documentației pentru autorizarea executării lucrărilor de construcții, care se finalizează la data de..., Consiliul reține că este vorba despre o diferență de o singură zi între două activități planificate în paralel, care nu este de natură să pună în discuție caracterul realist al graficului în ansamblul său, cu atât mai mult cu cât

obținerea Autorizației de construire este prevăzută abia pentru perioada..., interval în care eventualele completări pot fi realizate.

Consiliul reține, în soluționare, că evaluarea propunerilor tehnice presupune analizarea acestora în ansamblul lor, iar nu izolarea unei reprezentări grafice de restul conținutului ofertei și al documentației de atribuire, precum și faptul că simpla afirmație a contestatorului privind caracterul nerealist al unei planificări, în lipsa demonstrării unei încălcări a unei cerințe concrete din documentația de atribuire, nu este suficientă pentru a demonstra caracterul neconform al ofertei, fiind pe deplin aplicabile prevederile art. 249 din Codul de procedură civilă, potrivit cărora *„cel care face o susținere în cursul procesului trebuie să o dovedească, în afară de cazurile anume prevăzute de lege”*.

Pentru aceste considerente, critica formulată de contestatorul... contestația suplimentară nr.... este nefondată și urmează a fi respinsă.

Concluzionând asupra fondului cauzei, Consiliul reține că este întemeiată critica privind modul în care autoritatea contractantă a verificat îndeplinirea cerinței de calificare referitoare la experiența similară de către... .. S.R.L. -... -..., celelalte critici formulate... cele două contestații conexe fiind nefondate.

În temeiul art. 26 alin. (2) din Legea nr. 101/2016 cu modificările și completările ulterioare, Consiliul urmează să admită în parte, în ceea ce privește experiența similară a ofertantului desemnat câștigător, contestația care face obiectul dosarului nr...., formulată de... .. S.R.L. în contradictoriu cu autoritatea contractantă, să anuleze raportul procedurii nr...., comunicarea privind rezultatul procedurii nr.... și actele subsecvente acestora, în ceea ce privește evaluarea ofertei... .. -..., și să oblige autoritatea contractantă la reevaluarea acestei oferte cu respectarea documentației de atribuire, a prevederilor legale și a considerentelor prezentei.

În aplicarea art. 26 alin. (101) din Legea nr. 101/2016, potrivit căruia *„În situația în care contestația vizează rezultatul procedurii de atribuire și se dispune reevaluarea ofertelor, Consiliul va indica în mod clar și precis limitele reevaluării, respectiv identitatea ofertelor care fac obiectul reevaluării, etapa/etapele procedurii de atribuire vizată/vizate de reevaluare și măsurile concrete pe care le va adopta autoritatea contractantă în cadrul reevaluării”*, Consiliul stabilește că reevaluarea privește exclusiv oferta depusă de... .. S.R.L. -... -..., vizează exclusiv etapa verificării îndeplinirii criteriilor de calificare, sub aspectul cerinței privind experiența similară, și presupune ca autoritatea contractantă, în temeiul art....6 alin. (3) din Legea nr. 98/2016, să invite această asocieră să completeze și să clarifice documentele justificative privind experiența similară, astfel încât certificările prezentate să provină, în mod identificabil, de la beneficiarii contractelor invocate și să cuprindă toate informațiile prevăzute la lit. a)-g) din fișa de date, inclusiv partea și contravaloarea din contract realizate efectiv de fiecare dintre asociați,

urmând ca, în funcție de răspunsul primit, autoritatea contractantă să se pronunțe motivat asupra îndeplinirii cerinței de calificare, să întocmească un nou raport al procedurii și să comunice rezultatul tuturor ofertanților.

În temeiul art. 26 alin. (5) din Legea nr. 101/2016, Consiliul stabilește un termen de 10 zile de la data comunicării prezentei decizii pentru ducerea la îndeplinire a măsurilor de remediere dispuse.

În temeiul art. 26 alin. (6) din Legea nr. 101/2016..., în rest, ca nefondată, contestația care face obiectul dosarului nr.... și va respinge, ca nefondată, contestația care face obiectul dosarului nr...., ambele formulate de... .. S.R.L. în contradictoriu cu autoritatea contractantă

Pe cale de consecință, cererea de intervenție formulată de... .. S.R.L. urmează a fi admisă în parte, în măsura în care sprijină poziția autorității contractante cu privire la criticile respinse ca nefondate.

Pentru aceste motive
în baza documentelor depuse de părți,
CONSILIUL NAȚIONAL DE SOLUȚIONARE A CONTESTAȚIILOR

DECIDE:

Admite în parte, în ceea ce privește experiența similară a ofertantului desemnat câștigător, contestația care face obiectul dosarului nr...., formulată de... .. S.R.L. în contradictoriu cu autoritatea contractantă, anulează raportul procedurii nr...., comunicarea privind rezultatul procedurii nr.... și actele subsecvente acestora, în ceea ce privește evaluarea ofertei... .. -..., și obligă autoritatea contractantă la reevaluarea acestei oferte, cu solicitarea de clarificări privind experiența similară, reevaluare ce se va efectua cu respectarea documentației de atribuire, a prevederilor legale și a considerentelor prezentei în termen de 10 zile de la data comunicării prezentei decizii.

Respinge, în rest, ca nefondată, contestația care face obiectul dosarului nr.... și respinge, ca nefondată, contestația care face obiectul dosarului nr...., ambele formulate de... .. S.R.L. în contradictoriu cu autoritatea contractantă

Pe cale de consecință, admite, în parte, cererea de intervenție formulată de... .. S.R.L..

Obligatorie.

Împotriva prezentei decizii se poate formula plângere în termen de 10 zile de la comunicare.

Complet de soluționare a contestațiilor în domeniul achizițiilor publice:

Consilier de soluționare ...
...

Consilier de soluționare
...

Redactat practicaua deciziei

...

... în 5 (cinci) exemplare originale, conține 55 (cincizecișicinci) pagini